CONSILIORUM, SIVE RESPONSORUM JURIS, PENTAS: AUCTORE ANTONIO BULLAEO, ..

Anton Bulläus, Giovanni Battista Coccini

CONSILIORUM,
sive

RESPONSORUM JURIS,

PENTAS:

Auctore

ANTONIO BULLÆO, JC.

Plato.

Universum aurum, quod vel super terram est, vel sub terrâ, non est æquiparabile Virtuti.



TUBINGÆ,

Typis PHILIBERTI BRUNNII.

Anno M. DC. XXIX.

PRATEIUS.

Nostri hodie pœnas habent, ac varia tormentorum genera adversus malos, sed præmiorum apud plerosq; adeò nulla est ratio, ut mercem vilissimam pluris æstiment, quàm omnes bonarum literarum uniones. Quid hoc, rogo, est aliud, quàm alteram Reipublicæ partem utcunque curare, alteram, eamq; maximam, prorsus negligere?

INVICTISSIMO AC SACRATISSIMO

IMPERATORI, FERDINANDO SECUNDO,

P. F. Augusto &c.

GERMANIÆ, HUNGARIÆ, BOHEMIÆ &c. REGI, ARCHIDUCI AUSTRIÆ &c.

DN. MEO DEVOTISSIMA VENERATIONE PROSEQUENDO.

SI, invictissime Imperator, Semper Auguste, Dn. CLEMENTISSIME; mihi injunctum esset, coram te in personâ verba facere, vereor, ne mihi obtingeret, quod Tyrtano mediâ ad Athenienses concione, qui verecundiâ deturbatus obticuit, vel M. Tullio Ciceroni inter suarum orationum initia sæpè subtrepidanti, vel militi contigit isti, qui, cum à facie Augusti se averteret, & interrogaretur: cur id faceret? respondit: Quia, Cæsar, fulmen oculorum tuorum ferre non possum. Quis

enim mediusfidiùs non commoveretur, Majestatem TUAM alloqui Cæsaream, quâ nihil in terris majus, nihil sanctius? Tu summitas & Caput omnium es, secundum Chrysostomum, super terram hominum. Breviter: Secundus à Deo es. Et de fulgore throni Cæsarei, velut ex sole radii; Sic prodeunt dignitates, ut primæ lucis integritas memorati Numinis non sentiat detrimenta. Est enim jus summæ potestatis perfectum & absolutum quid; quod neque crescere, neq; minui potest. Quis itaque inexhausti illius maris abyssum exhauriet? Vt Timantis penicillo in Iphigeniâ ad aram peritura, velati patris, retecti patrui mœror major est: Ita Imperatorem calamo meo longè majorem esse, verè credo. Admiratio etiam, quæ maxima est, non parit verba, sed silentium, & tecta veneratio plus habet ponderis, quàm verborum blanditiæ. Literæ autem, ne extra rectam viam ire videar, secundum illud vulgare, non erubescunt; nec adulantur, sicut Demetrius Phalareus Ptolemæum admonebat. Musæ meæ, CAESAR, mihi imposuêre

suêre

ſuêre,ut quinque hæc Conſilia, ſive Reſponſa Germanico-latina Auguſtiſſimo S.Cæſ.M^{tis}. Veſtræ Nomini per epiſtolium præſens humillimum inſcriberem, quibus obedire volui, & quidem ex prægnantibus rationibus. Quia intereſt habere tutelam ac patrocinium ab Aquilâ Imperiali,& ut opuſculum ipſum, contra maligni livoris dentem defendi poſſit. Præterea hęc Cõſilia ſunt Latino-Germanica, quæ Romano-Germanico Imperatori in humillimæ ſubjectionis ſignum dedicare volui: Fateor, munuſculum vile & exile eſſe, malui tamen vilis muneris, quàm nullius dator videri: cum non ignorarim Perſarum notiſſimam Legem, quâ jubebantur, ut quandocunque novus deſignaretur Rex, ei ſinguli pro ſuis facultatibus munera offerrent, potiùs ad animi ſubjectiſſimi promptitudinem, quàm muneris oblati magnitudinem reſpectum habuiſſe. Nonne Artaxerxes cujuſdam operarii qualemcunque obſequendi, gratificandiq; conatum adſpexit, comprobavitque. Aliis enim alia offerentibus in viâ, is aquam è proximo fluvio

 hauſtam

haustam manibus suis ad Regē ferebat, quod aliud nihil suppeteret, quo animi humilis & in obsequium proni significationem tanto Monarchæ ederet. Alii de eodem referunt, quod pomum animo bono sibi oblatum minimè contempserit. Fertur de Ludovico Galliarum Rege, quod rapam à subdito quodam & piâ devotione oblatam, jucundè susceperit. Felicem me prædicarem, si Cæsarea TUA Majestas pręsens levidense ac chartaceum hoc munusculum clementissimo animo acciperet, & non tam ad muneris dignitatem, quàm offerentis mentem & animi submissionem clementissimè respiceret Mola salsa tantum litat, qui thura non habet. Verbositate cum tantus Princeps nolit gravari, ego prolixus esse desino. Vale, Maxime & Augustissime Imperator, vive cum Serenissimâ Archiducali Domo Austriacâ, ac impera felicissimè. Dabam Hannoveræ 24. Iunij 1629.

S. Cæs. Mtatis. V.

Humillimus

Antonius Bulleus I C.

AD LECTOREM.

HÆC quinq; juris Responsa tecum, Lector, communicare volui, in quibus

Inveniat, quod quisq; velit, non omnibus unum,
Quod placet, hic spinas, colligit ille rosas.

Nam, ut scripta mea placeant omnibus, fatuus sim, si sperem, & quis fuit Scriptorum unquam, in quo non multi, ut parcißimè loquar, multa desiderarent, & in quo, licet ut probarent plurima, non damnarent aliqua? Et licet in meis operis Horarum subcisivarum, & decem Consiliis ante hac editis, prolixior fuerim in adducendis I C C. autoritatibus, quæ sane res minimè fortaßis eruditis viris probatur, neq; adeò, ut ingenuè fatear, mihi ipsi sat placet. Sed cum apud omnes penè, qui scriptis jus Civile mandant, ut Francisci Becij, Montisferati Senatoris verbis utar, hunc morem mirifico omnium consensu receptum esse vidissem, ut, qui de jure disputant, vel scribunt, jejuni & penè infantes esse videantur, nisi quàmplurimorum I C C. autoritate nitantur, ipse quoque, ne à diuturnâ consuetudine, & à communi judicio tot præstantium virorum penè solus dissentire viderer, tanquam rivulus ab ingenti amne me rapi sum passus, & in hac ipsâ re insignium I C C. morem sum secutus. In cujus tamen rei expolitione magnus à me delectus optimorum autorum est habitus, judiciumque adhibitum, ut neque de fece hauserim, neque alicujus Scriptoris autoritate sim usus, quam ipse non legerim, atque adeò probarim. Quod secus quidem à prærisque

video

videofactitatum, qui ab aliis duntaxat citatas in jure autoritates adducentes, quas ipsi apud suos autores non legerunt, plerunque vel falsa quæpiam proferunt, vel perabsurda omnino, vel contraria, vel nihil ad institutam controversiam facientia; attamen in Responsis hisce quinque præsentibus in allegationibus adducendis parcior fui, nec alios imitari volui, qui interdum pro vulgatissimæ juris regulæ adsertione plusquam sexaginta leges, & autoritates coacervare satagunt, ut sonant verba Bechstadiana. Verum est, tot autores adducunt, ut numero Lectorem terreant, credas Syllanam tabulam, vel novum Xerxem incubare Græciæ. Illos tamen, ex quorum montibus lapidem hunc cæsum adfero, non prætereo, sed eorum nomina laudo, aliorum scrinia non compilo. Est quidem licitum imitari, sed non est licitum furari, aut certè furtum ita obvolvendum & interpolandum est, ne temerè adnoscatur, neve arguat illum convicti criminis, qui cum eo deprehensus fuerit. Hortulani nihil dicunt in eos, qui hinc inde nonnullos fructus delibant in horto, sed eos clamore prosequuntur, qui totas plantas eradicant, & integra brachia avellunt. Faxit Deus, ut ita in his terris vivam, & nihil committam, nisi quod inimico, qui cernit tàm acutum, quàm ut Aquila, aut serpens Epidaurius, committere possim, quo pacto mihi efficere licet, ut ex eo utilitatem capiam, de quâ materiâ Plutarchus Chæronensis Græcè scripsit, quem latinè reddidit summâ cum laude Desiderius Erasmus Roterodamus, Cæsaris Caroli V. Consiliarius, & post eum hac de re agit doctissimus Carolus Scribanius lib. 1. polit. Christ. cap. 1. & cap. 3. pag. 40. *Miserrima est fortuna, quæ inimico caret. Simplicitas prudentiâ benè fermentata triumphat, & animus certis negotiis occupatus effugere solet multarum cogitationum, malarumque cupiditatum fluctus, & ita in fumum abeunt humani cerebri vespæ. Verecunda est nostra Clio, quæ*

ut omni-

ut omnibus placere studet: Ita offendere neminem. Si erravi in hoc opusculo, cogitet Lector, errare humanum esse, interdumque etiam magnum dormitare Homerum; & si forte in allegationum numeris aliquantillùm erratum fuerit, veniam dabit illi, qui bibliothecâ privatus, contentus solis Locis Communibus magno sudore comparatis, denuò, & diligenter sedes investigare nequiverit. Hannoveræ 25. Novembris Anno 1628.

CATATOLUS AUCTORUM, QUORUM OPE ET OPERA in hoc opusculo usus est auctor, ne litem faciat suam.

ABbas.
Accursius.
Adrianus Gylmannus.
Ælianus.
Albericus Gentilis.
Alexander.
Alciatus.
Altorphina Consilia.
Alvarus Valascus.
Ammianus Marcellinus
Andreas Gail.
Andreas Cludius.
Andreas Schefferus.
Antonius Tessaurus.
Antonius Heringius
Antonius Gomesius.
Antonius de Guevara.
Antonius Faber.
Antonius Nesenius.
Apuleius.
Aristoteles.
Arnoldus de Reyger.
Arrestum Parlamenti Tholosani
Augustus Vischerus.
Aymon Cravetta.

B.

BAjardus.
Balthasar Mentzerus.
Barnabas Brissonius.
Bartholomæus Keckermannus.
Bartholomæus Fægius
Bartholomæus Cæpolla.
Bartholomæus Bertazzolius.
Bartholomæus Chassanæus.
Bartolus.
Bernhardus Zieritzius.
Binsfeldius.
Brunoris à Sole.

C.

CArolus Scribanius.
Cæsar Contardus.
Cephalus.
Chilianus König.
Christianus Matthias Dithmarsus.
Christophorus Besoldus.
Chytræus.
Chrysostomus.
Cicero.

Comi-

Ioachimus à Scheplitz.
Ioannes Bodinus.
Ioannes Heringius.
Ioannes Göddæus.
Ioannes Fichardus.
Ioannes de Amicis.
Ioannes Corasius.
Ioannes Zangerus.
Ioannes Eichrodius.
Ioannes Harpprechtus.
Ioannes Koppen.
Ioannes Georgius Godelmannus.
Ioannes Sibrandes.
Ioannes Mechsnerus.
Ioannes Gerhardus.
Ioannes Kitzelius.
Ioannes Fernelius.
Ioannes Stigelius.
Ioannes Borchold.
Ioannes Gryphiander.
Iodocus Damhovderius.
Iodocus Vanderheidius.
Iosephus Mascardus.
Iosias Nolden.
Iulius Clarus.
Iustus Meierus.
Ius Civile.
Ius Canonicum.
Ius Divinum.

L.

LAertius.
Libavius.
Lucas Osiander.
Ludovicus à Gilhausen.
Marpurgenses ICC. in cõsiliis.

M.

MArta.
Marianus.
Matthias Stephani.
Matthæus Wesenbecius.
Matthias Berlichius.
Matthias Colerus.
Matthæus de Afflictis.
Modestinus Pistor.
Molina.
Molinæus.

N.

NIcolaus Boërius.
Nicolaus Losæus.
Nicolaus Reusnerus.

O.

OVidius.
Origines.

P.

PAnormitanus.
Paris de Puteo.
Parisius.
Parladorius.
Paulus Matthias Wehnerus.
Paulus Cypræus.
Petrus Anchoranus.
Petrus Heigius.
Petrarcha.
P. Gregorius Tholosanus.
Philippus Camerarius.

Philo-

CATALOGUS

Conſultationum juris.

1 PRoponit flebilem caſum, eumque decidit in puncto caſualis homicidii.

2 Miſcellaneas quæſtiones recitat, eaſque reſolvit: hominem ſcilicet non ritè ſepultum ob præſumptum aliquod delictum, refodiendum eſſe: & impedientem miniſterium cœnæ Dominicæ, decollandum. Iudæum per baptiſmum ad Chriſtianiſmum converſum, non mereri præteritorum delictorum impunitatem. Magiſtratum aliquem poſſe relegare ultra territorium ſuæ jurisdictionis. Vniverſitatem vel per ſe, vel per Syndicos obligare non poſſe ſingulares perſonas, ipſis non conſentientibus. Nominationem autoris non habere locum in poſſeſſoriis, ſi de Conventi facto proprio, & non domini agatur, exiſtente contradictore legitimo remittendos eſſe litigentes ad judicium Ordinarium. Cōdemnatos propter contumaciā, non fieri infames. Quinquageſimū annum regularem generandi terminū fœminis præſcriptum. Vaſallū feudi ſucceſſorem æs alienū à defuncto vaſallo contractum, exolvere teneri. Quod tamen cū micâ ſalis intelligendū.

3 De arduâ agit matrimoniali causâ.

4 In terminis donationis verſatur, an præſumatur causâ mortis, vel inter vivos.

5 Decidit, appellationem verbo ſaltem introduci poſſe. Tutius eſſe Cameræ Imperiali appellationum inſtrumenta offerre in pergameno. Quæſtorē poſſe pecuniam provinciæ alicujus publicam mutuo dare, quod tamen indiſtinctè, & abſq; nullâ limitatione non procedit. Quâ pœnâ afficienda mulier, quæ ventris dolorib. impulſa, latrinam acceſſit, & partum in cloacam effudit, pretendens, ſe neſciviſſe gravidam eſſe? Cuinam competat magiſtratui juriſdictio, in cujus territorio delictum inceptum, vel in cujus conſummatum? Ignoſcendum eſſe viro bono, qui vocatus adjunxit ſe improbis conſiliariis, quos ſciat ſe â propoſito avertere non poſſe. Graſſatorem armatâ manu rem minimam auferentem, in perpetuum relegandum eſſe.

Conſilium

Consilium I.

RESPONSUM JURIS primum in puncto casualis homicidii.

SUMMARIA.

1. *Facti species.*
2. *Propositæ quæstiones tres.*
3. *DEUS invocatur, ut rectè decidantur.*
4. *Nihil abominabilius, quàm sibi naturâ similem trucidare.*
5. *Dilectio DEI & proximi Summum & præcipuum mandatum est, in quo tota lex & Prophetæ pendent.*
6. *Nulla res in mundo homine sanctior.*
7. *Homicida est insignis sacrilegus.*
8. *Ideoque mori debet.*
9. *Helleboro se purgare debent, qui neminem supplicio mortis afficiendum esse statuunt.*
10. *Homo sceleratus est DEO grata victima.*
11. *Homicidium adulterio gravius crimen est.*
12. *Non tamen omne homicidium ordinariâ L. Corneliæ pœnâ puniendum.*
13. *Generalia practicum intellectum non sapiunt.*
14. *Homicidium casu improviso commissum, multis modis excusatur.*
15. *Verba Caroli V. constitutionis criminalis art. 146. recensentur.*
16. *Asyla constituta sunt, quæ improviso casu occidentibus debent patere.*

17. *Quæ*

17. *Quæ ex improviso casu accidunt, fato imputantur.*
18. *Adducuntur ad hoc prægnantia fundamenta.*
19. *Quæ non prosunt singula, multa juvant.*
20. *Licitum actum gerens, de delicto insecuto non tenetur.*
21. *Voluntas & propositum distinguunt maleficia.*
22. *In delictis dolus verus requiritur, non præsumtus.*
23. *Quilibet præsumitur bonus, donec contrarium probetur.*
24. *A dolo fatua excusat causa, imò & â pœnâ.*
25. *Vbi lex loquitur de pœnâ capitali, non sufficit lata culpa.*
26. *Qui casu, non industriâ, aliquid commisit, aut non punitur, aut levius puniri debet, quod exemplo probatur.*
27. *Animus occidendi non præsumitur, quando reperitur occisus conjunctus amicus.*
28. *Domestica per domesticos testes probantur.*
29. *Ad innocentiam probandam testes admittuntur inhabiles.*
30. *Homicidium in personam amici, præsumitur casuale.*
31. *Culposum homicidium mitiùs punitur, quàm dolosum.*
32. *In casu improviso non semper, aliquando culpa, sed minimè in casu fortuito intervenit.*
33. *Pœnitentia post delictum in multis pœnam mitigat.*
34. *Bona fama occisoris, & quod non rixosus sit, hic consideratur.*
35. *Percutiens aliquem parvo gladiolo, non præsumitur id fecisse animo occidendi.*
36. *In concursu præsumptionum prævalent illæ, quæ delictum excludunt.*
37. *Absolutio in dubio non deneganda.*
38. *In dictandis tamen pœnis severitas legum non negligenda.*
39. *Certa & indubitata indicia ad torturam requiruntur infligendam.*
40. *Paria non sunt, torquere, & pilâ ludere.*
41. *Quæstio est res fragilis, & cum micâ salis, id est cautè decernenda.*
42. *Variatio sermonis sola ad equuleum non sufficit*
43. *Reus potest negare se occidisse, &, si id fecerit, allegare, se ad defensionem fecisse.*

44. Multi

44. *Multi ob perturbationem animi inconstanter loquuntur.*

45. *Confitens homicidium, & prætendens defensionem quam probare nequit, non est torquendus, sed extra ordinem puniendus, licet sint qui dissentiant.*

46. *Cruentatio cadaveris occisi non est indicium ad torturam.*

47. *Non sufficit probatio facti, sed ipsæ qualitates facti probari debent.*

48. *Fuga non est sufficiens indicium ad torturam habendam.*

49. *Quando agitur de vitæ discrimine, tutius est fugere, quàm se committere irati Iudicis arbitrio.*

50. *Iudex curans innocentem torqueri, injuriarum tenetur.*

51. *In animo consistentia probatu omnium difficilima: quia iste soli DEO notus.*

52. *Adserens, se non fecisse animo delinquendi actum, qui juxta intentionem potest esse & non esse delictum, ad juramentum admittendus.*

53. *Interfector casualis se purgare potest juramento purgationis, seu innocentiæ, quod dolosè homicidium non perpetrarit.*

54. *Licet sint, qui propter metum perjurii in criminalibus juramento non esse locum, sed loco juramenti succedere torturam, asserunt.*

55. *Sed contraria sententia impræsentiarùm, cum præsertim variæ præsumtiones pro reo militent, quibus ab homicidio doloso excusatur, amplectenda.*

56. *Et hæc est communis sententia, à quâ non facilè recedendum.*

57. *Nemo præsumitur æternæ salutis immemor esse.*

58. *Salus animarum omnibus rebus præferenda.*

59. *Iudices criminales diligenter & prudenter judicent, ne manus suas sanguine humano commaculent.*

60. *Iuvenilis ætas hic quoque attendenda.*

61. *Dominus Iudex vel Referens admonetur, ut in hac criminali causâ judicet, sicut se judicari exoptat à summo & supremo omnium judice in extremo Iudicio.*

62. *Iudices Draconistæ notantur.*

63. *Contaus crudelem dixit sententiam in obsides à Leodiensibus datos, sed intra annum mortuus est.*

64. Ad deducendam filii innocentiam, pater admittendus est.
65. Sic ICC. Academiarum Marpurgensis & Ienensis respondent.
66. Tertius admittitur ad docendum de innocentiâ rei.
67. Quis pro suo interesse loco accusati intervenire potest.
68. Pater & filius una & eadem persona censentur.
69. Parentum erga liberos affectus est magnus, major, maximus.
70. Subscriptio consilii prima sequitur.
71. Approbatio secunda inseritur.
72. Epistolium ad Iuridicam Facultatem Academiæ Rinthelianæ pro dandâ approbatione annectitur.
73. Quæ non omittitur, & est numero tertia.
74. Quartum suffragium junctâ censurâ refertur.
75. Quintum suffragium Iurisconsultus Rhumannus, Calenbergensis Magnus Voigthius Autori non invidit, & est tanti viri modesta, succincta, & nervosa subscriptio.
76. Licet quærere ante judicium à teste, quidnam sciat de illâ re.
77. Sacerdos juramento corporali præstito, debet testimonium dicere.
78. Eucharistiæ sacramentum sumere plus est, quàm apud Iudicem jurare.
79. Sacerdos non potest compelli testificari de iis, quæ in actu pœnitentiali audivit: quod tamen fieri potest consentiente & confitente reo.
80. Allegatur statutum Hannoverense, quæ pœna in eo dictata est homicidæ casuali.
81. Vidua occisi committit discretioni Iudicis, ut pronunciet in hac criminali causâ secundùm jura communia, & Caroli V. Imp. Constitutionem criminalem.
82. Homicidia fortuita, vel casualia exilio voluntario olim punita.
83. Sentenția à verbo ad verbum refertur.

Der

Der vnvermutlich klägliche Fall / darüber mein geringschätziges Bedencken erfordert wird / verhelt sich kürtzlich / wie ich berichtet /

Also:

DEm Ernvest: Vorachtbaren vnd Wolweisen Herrn Jacob Wedekind / Rhatsverwandten dieser löblichen Statt / ist bey diesen vnruhigen vnd geschwinden läuffen / durch den Capitain Bartholden Knausten ein Soldat / mit namen Christopff Lütkeman angewiesen / vnd er der Soldate / also bey Ehrngedachtem Wedekind belettirt worden. Mit welchem Soldaten deß Rahtsherrn Sohn / Lüdolff Wedekind geheissen / etwa von sechs vnd zwantzig jahren / bey wehrender einquartierung gute beständige freundschafft gehalten / Er / der Soldate / Lüdolffen Wedekind auch also wider geliebet / daß er sein gewonliches Bettlager geendert / vnd / da er Wedekind gelegen / sich betten lassen / wie in continenti, vnd wenn es die notturfft erfordert / satsam vnd zu voller genüge / mit häußlichen Zeugen / Mutter / Schwestern / vnd Mägden / kan dargethan vnd erwiesen werden. Es hat sich aber leider den 9. Novembris dieses zu end lauffenden jahrs / zugetragen / daß ermelter Ludolff auffgestanden / wie er selbsten seiner Schwester / Herrn Gebhards von Wintheimbs Haußfrawen / bekand / nach seiner stube gegangen / der Soldat jhm gefolget / vnd angeredet: Ob er nicht die kleine Büchsen oder Taschenrohr / vor die seinige bekoñen köndte? er wolte jhm einen Thaler vnd etliche dutzet schwartze seyden Knepffe zugeben / darauff Wedekind geantwortet: daß köndte nicht geschehen / er müste die Büchsen behalten wegen deß guten Kerls / der jhm solche verehret. Darauff der Soldat angefangen zureden: Wollen wir einmal versuchen / welche Büchse die fertigste oder beste sein mag? Vnd Ludolff Wedekind die seine gespannen / aber keinen Hanen auffgesetzet / vnnd alß

1

er abziehet / gibt das klein: Taschenrohr fewr / vnnd erscheust also den Soldaten / nicht mit willen oder auß vorsatz / sondern von vngeschickter gantz vngefärlicher weise / in dem spricht der Soldat / waß kranckheit / was thut jhr ? Vnd fanget an nach der Erden zusincken. Da erschricket Wedekind / springet von der Banck auff / vnnd greifft jhn an vnd leget jhn sanfft nider auff die Erden / laufft von der Stube hinunter / vnd zeigt der Mutter / auß purlauter furcht / vnnd sie zutrösten / an / sonderlich / weiln er vernommen / daß sie den schuß bereits gehöret / die Treppen hinan gehen wollen / die Hände zusamen gefalten / nieder gesuncken / vnnd in eine Ohnmacht gefallen : Mutter seyt zufriden / der Soldate scheust sich selbsten todt / wie dann die Mutter vnd Schwester hoch bethewren / daß jhr Sohn vnd respectivè Bruder von natur fromb / vnnd wann er in seiner Kindheit den geringsten exceß begangen / were er alß asche vnter Augen worden / hätte auch zu zanck / schlegerey / vnd widerwillen keine lust / auch die zeit seines Lebens niemand verwundet; Sonsten / wann er vberauß truncken vnnd voll / wehre er kein Engel / vnd wan alßdan vngerathene würffel mit eynliessen / vnnd er deren Morgens erinnert würde / were jhm alles von hertzen leyd. Darauff Herrn Wedekinds beyde Nachtbarn zu dem todten Cörper verstattet / die hochbetrübte Mutter getröstet / vnnd sonderlich ein Rhatsherr / Barttling zu jhr gesaget : Hat sich der Soldat selbst vmbs Leben gebracht / mag er sich selbst beymessen / Jungfraw Anna Wedekind / jhren Bruder Lüdolffen Wedekind / sonderlich / weiln sie jhn weinend gefunden / hart angeredet vnnd jhn gefragt : Ob er die That begangen ? Er aber darauff jhr nicht antworten wollen / sondern ist stundlich nach seiner Schwester / Fraw Elisabeth Wedekind / Herrn Gebharten von Wintheimbs ehelicher Haußfrawen gegangen / vnnd jhr die That / vnnd daß er den Schuß / jedoch vnversehens / vnd mit zuvor erwehnten vmbständen gethan / bekand: Zuvor aber hat Lüdolff Wedekind / neben dem Fenderich / Johan Becker / den erschossenen Soldaten besichtiget / darauff der Haußknecht / Christoffel / jhn auffrichten wollen / aber nicht gekönt

vnd

vnd gesaget / er ist todt / darüber der Thäter sich kläglich gestellet / vnnd dem entleibten offtmals das Leben gewünschet / hernacher der Fenderich von den Wedekindischen begeret ein weisses Lacken / darinn der Entleibte gewundelt werden möchte/ welches auch vberantwortet. Seiner Mutter Schwester Sohn ist zu dem Todten verstattet / vnnd hat neben einer Frawen / die Hilmarsche geheissen / bey jhm vier Thaler gefunden / welche der Schargante / neben den Kleidern weggenommen / die Schuh sein jhm aber auß vrsachen verweigert worden / der Capitain Barthold Knaust den Sarck machen lassen / selbigen in Herrn Jacob Wedekinds Hauß vnnd zehen Soldaten geschickt/die von dem bohnen / den todten Cörper in das Lacken gewickelt/herunter geholet/ vñ in den auff der Deel stehenden Sarck gelegt / vnnd darein Nägel geschlagen. Nach zugemachtem Sarck aber / hat ein Ernvester Rhat dieser Statt / durch jhre/ auß jhrem Mittel / darzu deputirte / vnd den Balbirer vnnd Wundartzten / Ernst Saalttrüben / den todten Cörper besichtigen lassen / welche den Sarck wider eröffnen / vnnd den Thätter/ Ludolff Wedekind / zweymal dabey fordern lassen / alß er nicht erschienen / haben sie den Sarck von Donnerstag an biß auff den Sonnabend morgens / offen gelassen / endlich aber auff ersuchen / ist derselbe zugemacht/ vnnd der entleibte vmb Glock sechs/ ins Gießhauß gebracht / den folgenden Sontag nach mittags mit gewönlichen Christlichen ceremonien zur Erden bestättiget worden / der Thätter aber / Ludolff Wedekind / ist auff zusprechen seiner Mutter / vnd anderer vornemer Verwandten / außgetretten/weiln sie sich besorget/ daß er etwa / wan er in der Statt verbleiben wurde / gefänglich eyngezogen werden möchte. Ab dieser mir vorgestellter acti specie, alß auß einem brünlein/ herfliessen nachfolgende rivuli vnd Fragen: 2

Vor erst: Ob Ludolff Wedekind sich auch damit im Licht gestanden / daß er (1) vorgegeben / der erschossene hab sich selbsten erschossen / Hernacher aber vnnd fürs (2) seiner Schwester/der von Wintheimb gestanden/daß er selber den schuß gethan / vnd dickgemelten Soldaten damit getödtet / aber nicht

auß Vorsatz / vnd wie mit mehrerm obangezogen / vnd also in seiner rede varirt / darauff auch (3) sich bey den todten Cörper nicht hat finden lassen / vnnd mit der Flucht sich salvirn wollen/vnd also wenn der Thäter allhier in der Statt / vber kurtz oder lang angetroffen / vnd darauff incarcerirt würde / der peinlichen Frage von rechtswegen vnterworffen werden köndte / oder aber/so gestalten Sachen / vnnd dabey vmblauffenden circumstantien nach/von angestalter Clage / dieselbe nun erstlich von den nehisten Verwandten deß erschossenen / oder von Amptswegen / von dem Fiscali zuwege gerichtet/zu absolvirn vnd zuentbinden?

Zum andern/durch was mittel der occisor, seine innocentz vnd vnschuld an des tages Liecht bringen könne / vnd ob er zu dero behuff zum Eydschwur zuverstatten?

Drittens vnd letzlich: Dieweiln der Thätter mit der Flucht sich noch zur zeit gerettet / vnd also außgetretten / wem obliegen wolle/jhn/bey wehrender seiner abwesenheit/ zuvertretten / vnd dessen innocentz/der gebür nach/außführen zulassen?

3 Has quæstiones,ut rectè, juridicè, & legitimè, absque ullâ affectione & passione, resolvam, adsit mihi fons & scaturigo Iustitiæ.

Primæ Quæstionis resolutio.

4 Primam quod attinet quæstionem, quanquam nihil horribilius, nihilque abominabilius inter mortales inveniri potest, quàm sibi naturâ similem trucidare, ut solertissimorum Dd. au-

5 toritatibus deducit *Prosp. Farinac. in var. quæstion. & comm. opin. crimin. de homicid. quæst. 119. inspect. 1. n. 1. 2.* quia, qui hominem sanctè & honestè amat, inquit *Chrysostomus,* similis est, sicut qui DEVM amat; quia imago DEI est homo, in quâ DEVS diligitur. Ideoque *Origenes Adamantinus*, magnus ille, vetustusque Scripturarum interpres, & Ecclesiæ post Apostolos magister secundus (ut eum indigitat *Gilbertus Genebrardus*, allegatus *ab omnib.*

omnis politioris literaturæ Phœnice, Dn. Christoph. Besold. de angelis seu geniis Imperiorum conclus. 4.) dicit: Non potest DEUM odisse, qui hominem amat, quippe propter DEUM illum amat. Nec DEUM amare potest, qui hominem odit, quia odiendo contra DEI præceptum agit, ut latius videre est apud *Cunr. Dieter. in analys. Evangel. Dominic. 18. post Trinit. quæst. 1. de maximo legis præcepto observat. & doct. 5.* Omnium enim, teste *Philone*, quæ in mundo sunt, rerum, nulla est vel sanctior & divinior homine: & is ad DEI imaginem creatus, & ad similitudinē pulchritudinis cælestis figuratus est, *l. si quis metallum 14. C. de pæn. Ioach. Mynsing. cent. 2. observ. sing. 46. Ioan. Gryphiand. velit. Philolog. de homine civilis societatis membro conclus. 6. 7. 12. relatâ à Dn. Dominico Arumæo inter discursus Academicos de jure publico vol. 3. disc. 24.* Omnium enim animantium formam vincit hominis figura, adeoque omnium terrenorum nihil homine præstabilius, *Syrac. 17. 1. cum seqq. Luc. Apulejus de dogm. Plat. allegatus à Cunr. Dieter. in anal. Evang. Dom. 12. post Trinit. doct. 3.* Nullum enim animal, ait *Emissenus*, in hoc mundo DEUS creavit, quod pluris amoris & dilectionis, & pluris precii ac honoris sit apud DEUM, quàm homo. *Dieter. Dom. 15. post Trin. part. 2. observat. 3. in fin.* Et *Philo Iudæus lib. de specialibus legibus Moysis*, dicit, homicidam esse insignem Sacrilegum, sublatâ videlicet è mundo re pretiosissimâ & sacratissimâ, quod nihil sit DEO tam simile, quàm hoc signum pulcherrimum, expressum è matrice pulcherrimâ ad exemplar ideæ rationalis effictum. Ideoque jure tam divino, quàm humano occisor mori debet, *Petr. Heig. volum. 2. quæst. part. poster. quæstion. 24. num. 32. cum seqq. Barthol. Keckerm. lib. 1. System. polit. cap. 17. p. 196.* & sanguis occisi vindictam clamat apud DEUM, ut, quod occisor alteri fecit, semper expectet, *juxta text. in l. 3. C. de episc. audien.* Confer *Hermann Lather. in aureo tractatu de censu lib. 2. cap. 4. num. 39.* Homicida, cum à Iudice occiditur, suo scelere punitur, & latro aut sacrilegus, cum flammis exuritur, suis criminibus concrematur, *Salvian. lib. 7. de gubern. DEI.* Nec crudelis est is, qui crudeles jugulat, tametsi judicem crudelem putat latro suspendendus in patibulo, juxta *Hieron. verba in c. non est crudelis, 25. caus. 23. quæstion. 5.* Errant

6

7

8

igitur

igitur Anabaptistæ, Scholastici nonnulli & Photiniani, quos refutat *Balthas. Mentzer. in exeg. August. Confess. artic. 16.* putantes, neminem supplicio mortis esse afficiendum; *Besold. 2. polit. 2. §. 3. num. 13.* Ita vivitur in Anarchiâ, quâ nihil periculosius, & in quâ, instar populi Israelitici, quisque, quod rectum videbatur in oculis suis, faciebat. Ideoque sapientes Hebræi dicunt: Ora pro pace regni: nisi enim metus esset (id est Magistratus) alter alterum de-

10 voraret. Eleganter *Christoph. Besold. lib. 1. polit. c. 1. num. 27.* Videatur *Alex. Irvin. de jure regni in præf.*

Pinguior ulla nequit mactari victima summo,

11 *Quàm meritus fieri victima grata DEO.*

Imò homicidium adulterio gravius crimen est: quia homicida spacium pœnitendi adimit læso, instar istius impii Mediolanensis, cujus meminit *Io. Bodin. 5. de republ. c. fin.* & quia in corpus invi-

12 tum peccatur, *Christoph. Besold. lib. 2. polit. c. 2. num. 25. p. 610.* Attamen hinc concludendum non est, omne homicidium ordinariâ L. Corneliæ pœna puniendum esse. Et omnes illi dignissimi sunt, ut Anticyras navigent, & helleboro se purgent, qui ex unico Scripturæ dicto: Qui effuderit sanguinem hominis, morte morietur: faciunt non tantùm Lesbiam quandam regulam, sed potius regulam regularum, & secundum hunc canonem quoscunque homicidiorum casus, ineptè, imperitè, ne dicam impiè, rubricâ sanguinariâ satagunt notare, & jugulum hominis ab equino

13 vel canino nihil differre, persuasum sibi habent. Omninò malè: Hujusmodi enim generalia, ut vulgo dici solet, non sapiunt practicum intellectum, vel, ut loquitur *Christ. Besold. lib. 2. polit. c. 19. p. 577.* faciunt quidem bonos discurrentes, practicos verò malos. Neq; verò regulas ita proponit *Moyses* (qui valdè commendatur *Deut. c. 34. num. 9. & ibid. a Luc. Osiandro.* Confer *doctissimum Ioan. Hering. in tract. de molend. quæst. 2. n. 49. 62.*) ut omnes ex variis causarum figuris quotidie promanantes exceptiones repudiet: illud enim instituto ejus non convenit, nec voluisse DEUM, probari potest, *Ioan. Gœdd. de contrah. & comm. stipul. c. 7. n. 293. Bernhard. Zieritz. in aur. not. ad Carol. V constit. criminal. cap. 150. verb. pro suo ca-*

14 *ptu.* Exemplo sit præsens homicidium casu improviso, nec

occi-

occidendi animo factum, & ita noster homicida multis nominibus excusatur & absolvitur meritò *d. constit. crimin. c. 146. & ibid. Georg. Rem in paraphr. Andr. Gaill. 2. observat. pract. 110. numer. 38. 39.* & plus misericordiæ (videatur *Petr. Heig. part. poster. quæstion. q. 24. num 28. 51.*) quàm severitatis Iudex omninò adhibebit in homicidiis casu quodam factis, qui casus non rarò contingunt, *Zieritz. d. c. 146.* Caroli V. Imp. cui meritò Maximi nomen Paulus III. indidit, & in quo omnes regias reperies virtutes, *Carol. Scrib. lib. 2. instit. polit. Christian. cap. 2. p. 411. usque ad pag. 419.* apponere placet verba teutonica *d. articul. 146. tit.* **Von vngefährlicher entleibung / die wider eines Thätters willen geschicht / ausserhalb einer nothwehr**: So einer ein zimblich vnverbotten Werck / an einem end oder ort / da solch Werck zu vben verstattet vnd zugelassen / thut / vnnd dadurch / von vngeschickter gantz vngefährlicher weise wider deß Thätters willen / jemand entleibt / derselb wird in viel wege / die nicht müglich zubenennen seyn / entschuldiget. Vnd damit dieser Fall desto leichter verstanden / setzen wir diese Gleichnuß: Ein Barbierer schieret einem den Bart in seiner Stuben / alß gewonlich ist / vnd wird durch einen also gestossen oder geworffen / daß er dem / so er schieret / die Gurgel / wider seinen willen / abschneidet. Ein ander Gleichnuß: So ein Schütz in einer gewonlichen Zielstatt stehet oder sitzet / vñ zu dem gewonlichen Platz scheust / vnd es laufft jhm einer vnter den schuß / oder / jhm vngefährlicher weise vnd wider seinen willen / sein Büchse oder Armbrust / ehe vnd er recht anschlägt / abkompt / vnd scheust also jemand zu todt; diese beede sind entschuldiget. Vnterstünde sich aber der Barbierer an der Gassen / oder sonst / an einer vngewonlichen Statt / da man sich versehen möchte / daß Leute wanderten / zuschiessen / oder hielt sich der Schütz in der Zielstatt vnvorsichtiger weise / vnd würde also von dem Barbierer oder dem Schützen / alß obstehet / jemand entleibt / der Thätter keiner wirdt gnug entschuldiget. Aber dannoch mehr ist Barmhertzigkeit bey solchen entleibungen / die vngefährlich auß geilheit oder vnvorsichtigkeit / doch wider deß Thätters willen geschehen / zuhaben / dann

dann was arglistig vnd mit willen geschicht / vnd wo solch entleibungen geschehen / sollen die Vrtheiler bey den Verständigen / so es von jhnen zuschulden kompt / der Straff halber rahts pflegen. Auß diesen obangezeigten Gleichnussen mag in andern vnbenandten fällen / ein verständiger wol mercken / vnd erkennen / was ein vngefährliche entleibung ist / vnd wie die entschuldigung auff jhr trägt / vnd nach dem diese Fälle offt kommen / vnnd durch die Vnverständigen etwa gar vngleich darin gerichtet wird / ist die angezeigte kurtze erklärung vnd warnung derowegen auß guten vrsachen geschehen / damit der gemeine Mann etwas verstand der Rechten darauß nehme. Jedoch haben diese Fälle zu zeiten gar subtile vnterscheid / die dem gemeinen Mann / so an den peinlichen Gerichten sitzen / verständig oder begreifflich nicht zumachen sein: Darumb sollen die Vrtheiler in diesen obgemelten Fällen allen (wann es zu schulden kompt) angezeigter erclärung halber / der vorgemelter verständiger Leut rath nicht verachten / sondern gebrauchen. De hoc homicidii genere loquitur *Moyses Exod 20. v. 3. Num 35. v. 11. Deuter. 19. in princip. praesertim num. 5. & ibid. Luc. Osiander.* Nam asyla etiam constituta sunt, quae improviso casu occidentibus patere debent: *Matth. Steph. lib 1. Codic tit. 12. num. 10. 12. Barth. Keckerm. lib 1. System. polit. cap. 17. pag. 295* ubi se ad alios de refugiis & asylis remittit. Videatur *Consultißimus Dn. Ioan. Eichrod. de homicid. casual. concl. 25. cum seqq. Henr. Brüning. de variis univers. spec. concl. 28.* Et apud nominatum Theologum *Osiandrum* leguntur sequentia: Qui percusserit seu interfecerit proximum suum nesciens, non datâ operâ, sed fortuito casu & qui heri & nudius tertiùs nullum contra eum odium habuisse comprobatur, id est, cum manifestum erit, quod ante factam caedem, nulla inter caesum & homicidam fuerit simultas, ita ut suspicari nemo possit de industriâ, aut voluntariè interfectum, sed (exempli gratiâ) fortè abiisse cum eo simpliciter in sylvam ad ligna caedenda, & in succisione lignorum securis fugerit manum: in Hebr. & impussa fuerit manus ejus in securim ad caedenda ligna (dum graviter caedit ligna, hawet tapffer darein / toto conatu in eum bis in caedenda ligna, nihil infortunii suspicans aut metuens) ferrumque lapsum de ma-

de manubrio, amicum, proximum ejus percusserit & occiderit, hic ad unam supradictarum urbium confugiet, & vivet, ibi tutus sit, ne forsitan proximus sanguine propinquus ejus, cujus effusus sanguis est, dolore animi & æstu iracundiæ stimulatus, persequatur homicidam, & apprehendat eum, si longior ira fuerit ad civitatem refugii, quàm ut eam brevi temporis spacio attingere possit, & percutiat animã ejus, ac interficiat eum, qui tamen non est reus mortis, quia nullum contra eum, qui occisus est, odium prius habuisse monstratur. Ne sis sanguinis reus, id est, ne in totũ populum redundet crimen sanguinis innocenter effusi. Magistratus enim non tantùm dignos morte tollere, sed multò magis in id incumbere debet, ne ij, quibus parcendum erat, ad supplicia rapiantur. id nisi fecerit, ipse DEO olim gravissimam reddet rationem. *Hæc ille Magnus Theologus.* Confer *eundem Iosu. c. 20. n. 3. 4. 6.* Huc pertinentia tradunt *Scabini Witebergenses & Lipsenses lib. 2. consult. Saxon. par. 4. quæst. 11. per tot. præsertim verò num. 44. cum multis seqq. Christoph Besold. lib. 2. polit. 2. §. 3. num. 19. pag. 605.* vide quoque *Petr. Gregor Tholos. lib. 31. Syntagm. iuris universi cap. 6. num. 11. Et in l. 1. § cum qui C. ad L. Corneliam de Sicar. is* dicitur: Ea, quæ ex improviso casu potiùs, quàm fraude accidunt, fato plerumque non noxæ imputantur: v. de omninò *Hartm. Hartman. lib. observat. pract. 10. n. 4. cum seqq. multis.* Quod autem homicidium impræsentiarum excusationem mercatur, sequentibus juridicis motivis, quæ medius fidiùs & colorem & saporem habent, & splendent & calefaciunt, ut utar verbis *Ern. Cothm. vol. 3. cons. 50. n. 113.* ad oculum demonstrare sum paratissimus. Interim tamen mihi hîc usurpare placet vulgò vulgatum illud *Ovidij 2. de remed. amor.* 17 18 19

Et quæ non prosunt singula, multa juvant.

L. Spadonem 15. §. qui jura 11. ff. de excusat. tutor. Ern. Cothman. volum 1. respons. 1. num. 36. Henn. Arnis. de transl. imper. cap. 7. pag. 233. Henr. Bocer. in elegantissimo ac doctißimo tractatu de torturis cap. 3. numer 127. Vt enim omne nomen, ex aliquibus, non ex omnibus literis scribitur: sic omnem in causam, non omnis argumentorum copia, sed eorum necessaria pars aliqua conveniet, *Cic. lib. 3. Rhetoric. de invent. Francisc. Mantic. de conject. ult. volunt. lib. 6.*

20 *tit.5.num.2.Ioan.Hering.de molend.quæst.8.num.53.* Primò enim certissimi & indubitati juris est, licitum actum gerentem de delicto insecuto non teneri *l.fin. §.1.in fin. ff. ad L. Rhodiam de jactu l.si quis 5.ff.de O.& A.Br.in l.sicut certò §. sed interdum. ff. commodati. Regn. Sixt.volum.2.consil. Marpurg.16.num.37.* At sclopetulum, qui caligis gestari solet, pulvere & glandibus plumbeis onerare, & oneratum solvere, aut, ut germanica lingua sonat, eine kleine Büchsen laden/ darauff lösen vnd abschiessen/ est actus, qui cum non habeat à jure speciale nomen delicti, aliquando potest esse cum crimine, aliquando sine crimine, juxta agentis finem & intentionem, *Br. in l. nunquam plura num. 4. ff. de privat. delict. Clar. in*

21 *pract.§.1.versic. habet etiam.* Voluntas enim & propositum distinguunt maleficia *l. qui injuria causà, in princip. ff. de furt. Andr.Gaill. 1.de PP.cap.7.num.7. & 2.observat.practic.99.num.6.* Sic adulterium aut quodvis stupri genus citra consensum commissum, nonne meretur excusationem? videatur *hac de re latius Arestum sive placitum Parlamenti Tholosani, continens historiam (in casu matrimoniali) admodum memorabilem atque prodigiosam annot. Corasianâ p. (mihi) 34.* Consulendus *disc. meus Acad. 2. append. 30.* Quod autem præsens noster homicida bombardulam citra animum & intentionem lædendi vel occidendi aliquem, solverit oder abgeschossen/ consideratis considerandis circumstantiis, probatu secundò

22 difficile non est: Nam in delictis dolus non præsumitur, sed verus requiritur, & deficiente eo, delictum non committitur. *Andr. Gaill.2.observat.practic.110.num.5. Prosp. Farinac. de pœn. temper. quæstion.87.inspect.1. num. 1. & consil. crimin. 2. num. 19. Iacob. Menoch. de A. I. Q. cas. 324. num. 1. 5.* Dolus autem, & animus delinquendi non præsumitur regulariter, *l meritò ff.pro soc Corn.consil. 101.num. 25.lib.2.Roland. à Vall.consil.11. num. 3. & seq. vol.3.* Et actus, qui in utramque partem, bonam & malam accipi potest, per interpretationem in meliorem accipiendus. *Ios. Nold. in eruditissimo Trebatia de officio, jure, dignitate & privilegiis Consiliarii p. (mihi) 45.num.12.* Quapropter dolum allegans, eum probare debet, & quilibet præsumitur bonus, donec contrarium probetur: *Brun. à Sol. in Lo-*

23 *cis communib. voc. Bonus quilibet.* Natura enim bona est à suis principiis,

piis, imò sapientissima, prout differit magnus ille *Scaliger* in æternâ suâ marmora *exerc. 6. & 77. sect. 5. Henning. Arnis. in doctr. polit. c. 1. p. 35.* & qualia sunt principia, talia præsumuntur esse principiata. Imò à dolo quibuscunque etiam levioribus conjecturis & præsumtionibus quis excusatur, & à dolo temeraria & fatua causa excusat, *Regn. Sixtin. vol. 2. cons. Marpurg. 16. num. 53. 55. 51.* imò etiam à pœnâ, ut latiùs deducunt *Ierem. Sets. lib. 1. de juram. cap. 27. num. 8. Alemann. in pala. 1. consult. consultat. 8. quæst. princip. 1. p. 573. 574.* Et quis pro homicidio pœnâ corporis adflictivâ puniri nequit, si non dolus verus intervenit, neque sufficit lata culpa, *Farin. vol. 1. consil. crimin. 1. num. 21. f.* Pœna sine fraude esse nequit. *l. 131. ff. de V. S.* & omnis in corpus punitio dolum, eumque verum requirit. *l. 7. ubi Dd. ad L. Cornel. de sicar. Christoph. Besold. lib. 2. politic. c. 1. num. 37. p. 571. Ioan Fichard. consil. lat. 63. num. 8. 9.* Vbicunque enim lex loquitur de pœnâ corporali seu capitali, semper subintelligitur dolus. *Iason. in l. 1. ff. de B. Dec. in consil. 9.* Ergo quando lex dicit, quod homicidia capite puniantur, præsupponit dolum, ita quod non sufficiat lata culpa, quo cessante, cessat pœna mortis, & cessat nomen criminis. Stat ergo firma conclusio in delictis, quod, ubi requiritur dolus, ipso cessante, non committatur delictum, nec sufficiat lata culpa, *Helff. Vlric. Hunn. in Colleg. crimin. disp. 7. conclusion. 9. & conclus. 47. concl. 48. Sigism. Wittum. consil. crimin. 6. p. 394.* Vnde qui percussit, & occidit aliquem, non animo occidendi, non punitur tanquam homicida *l. 1. ff. de sicar.* Qui enim casu, seu imprudentiâ sive facti ignorantiâ, non industriâ, aut dolosè quicquam commisit, aut non punitur, aut levius puniri debet. Et, quod in similibus ignoscendum sit delinquentibus, comprobatur exemplo Adrasti Phrygii, qui vibrato in aprum jaculo, non illum, sed Atym, filium Cræsi, Lydorum Regis, adeptus interemit, cui ipse Cræsus Rex, quod imprudens fecisset, pepercit. Videatur *Barthol. Tægius tract. crimin. par. 6. num. 3. 4. 5. 6. cum seqq.* Et tertiò, si præsens noster occisor dolosum animum occidendi militem habuisset, absque dubio hette er den Hanen auffgesetzet; sed quia illud intermissum, dicendum omninò, illum, homicidium casuale commisisse. Bevorab / quartò,

24

25

26

wellen die Büchse / damit der schuß geschehen / von newem von andern guten Leuten geladen / etliche mal darauff versucht : Ob dieselbe ohn auffsetzung des Hanen abgeschossen werden könte? 27 Aber es hat nicht fewr geben wollen. Quintò, ut præsumtio contra minantem & inimicum militat, *Hartm. Hartm. lib. pract. observat. tit. 21 de præsumt. observ. 3. num. 1. 2. Hieron. Treutl consil. 94. num. 1. cum seqq.* Ita animus occidendi non præsumitur, quando reperitur occisus conjunctus amicus & benevolus occisori, ut ex propositâ facti specie, luce meridianâ, clarius elucescit. *Consulendus Ioan. Fichard. consil. 63. n. 2.* Nullam autem præcessisse inter occisum & occisorem inimicitiam, sed hos intimos fuisse amicos, in 28 continenti testibus probari potest domesticis: At domestica, quæ domi & secretè gesta sunt, neque per alios testes probari possunt, per domesticos rectè probantur, ut *textus* habet *in c. veniens 38. §. fin. ubi gloss. & Felin. n. 21. extra. de testib. Alexand. consil. 77. nu. 4. vol. 7. Paris. consil 84. num. 8. vol. 4. Corne. consil. 340. num. 9. vol. 4. Matth. Wesenbec. consil. 19 num. 12. & consil. 27 n. 14. vol. 1. consil 58. num. 10. vol. 2. Mascard. vol 1. de probat. concl. 533. n. 15. Ioh. Mejer. in Colleg. Argentorat. lib 22. Pandect. tit. 2 2. conclus 10.* Quamvis regulariter domestici testimonii fides improbetur, *l. penult. ff. l. etiam jure civili 3. C. d. testib. c. in literis x. de testibus. Herman. Vultejus vol. 1. consil. Marpurg. 15. num. 165. cum multis seqq. Georg. Rem. d. loc. c. 29. c. Alvar. Valasc. lib. 1. consil. 45. num. 1. 5. 6. 7.* Et innocentia probari potest testibus do-29 mesticis, & sanguine conjunctis. Eleganter *Emer. à Rosb. in process. crimin tit. 4. c. 2. num. 3.* ubi quoque dicit, testes deponentes de credulitate plenam fidem facere. Confer *Ludovic. a Gilhaus c. 6. part. 3. de testib. num. 33 pag. 367. in arb. judic. crim. & decadem unicam singularem responsorum consil. 1. quæst. 4. num. 60. cum seqq.* & ad probandam innocentiam, testes admittũtur inhabiles, *Ioach. Mynsing. cent. 5. observ. singul. 12. num. 1. cum seqq & cent. 3. observ. 16.* Conferendus quoque *Thomas Metzger. consil. crim. 15. num. 162. cum seqq.* Et quando veritas aliter haberi nequit, *Matth. Steph. artic. 66.* Et homicidium in personam amici, præsumitur casuale, *c. fin. ext. de homicid.* ac non dolo commissum. *Ioan. de Amic. consil. 86. n. 14. 15. Dom. Tusch. in voc. homicidii. conclus. pract. 143. num. 36. 37.* Et homicida

ex levi,

ex levi, vel levissimâ culpâ potius casualis, quàm culposus dicendus, *Tusch. in voc homicid. concl. practic. 145. num. 1. Bl. consil. 282. in fin. lib. 5. idem Tusch. in voce homicid. concl. 144. n. 2. & concl. 14.* Latissimè & doctissimè hac de re, more suo, *Prosper. Farinac. de homicid. tit. 14. part. 3. quaest. 126 num. 182. & lib. 1. conclus. criminal. 62. num. 5 à 6. in finem. Aym. Grav. consil. 8. num. 13. lib. 1.* Ergo præsens hoc homicidium casu non, dolo, aut culpâ præsumitur commissum. Imò culposum homicidium mitiùs punitur, quàm dolosum, puta pecuniâ 50. aureorum, *Domin. Cardinal. Tuschus in voc. homicid. conclus. 141. num. 9.* nunquam pœnâ ordinariâ *num. 10. Farin. d. quaest. 125. num. 42. 54.* etiamsi latâ culpâ fuerit commissum, *Farin. d. quaest. num. 5.* Posito igitur, non concesso, in hoc homicidio levissimam intervenisse culpam; attamen mitiùs cum præsente occisore contra juris rigorem agendum esset. Et in casu improviso non semper, aliquando culpa, sed minimè in casu fortuito adesse potest, quæ duo tamen ab aliis confunduntur, sed malè, ut tradunt *Prosp. Farinac. de homicid. quaest. 126. tit. 14. numer. 89. pag. 339. Petr. Gregor. Tholos. lib. 30. Synt. jur. univers. cap. 4. num. 1.* Sextò animus occidendi non præsumitur fuisse in eo, qui post homicidium facit aliqua signa verisimilia, quæ hoc in casu apparent, quando ipsum pœniteat occidisse, *Farin. d. quaest. 126. num. 217.* & pœnitentia post delictum in multis mitigat pœnam, ut plenè traditur *à Tiraq de mitig. pen. c. 28. Iason. in l. non arenam C. de inoffic. testam.* Septimò concurrit nedum bona fama occisoris, *Treutl. d. consil. 94. num. 10* sed etiam in specie, quod non est solitus occidere, & vulnerare, & ab honestissimis ortus is est parentibus. *Ern. Cothm. vol. 3. respons 29. num. 424. 423.* Octavò, si verum est, quod scribit *Iacob. Menoch. 5. præsumt. 2. num. 26.* quem allegat novissimè *Bernh. Zieritz. in allegatis notis c. 143. verb. armorum*, percutientem aliquem parvo gladiolo, non præsumi id fecisse animo occidendi: cur igitur noster occisor, parvo sclopetulo qui usus, occidendi animum habuisse præsumendus esset, & per consequens, torquendus, vel ordinariâ pœnâ condemnandus veniret? Vide *Locos communes Cas. Pontificij & Saxonici Iuris, Bruno. à Sole & Iac. Schult. voc. anim. occidendi n. 6.* Nonò consideratione dignú, quod hic excessus, qualis qualis ille

52

53

54

55

ille non in ebrietate vel inter pocula, nec nocturno, sed matutino tempore commissus. Decimò & ultimo denique in concursu præsumtionum vel conjecturarum prævalere semper debent illæ, quæ vel delictum excludunt, vel minùs includunt: In delictis enim potiùs præsumendam esse qualitatem exgravantem, quàm aggravantem, tradit *Prosp. Farinac. lib. 1. consil. 60 n. 2. cum seqq. multis.* & ita præsumtio exclusiva fortior inclusivâ, *Regn. Sixtin. vol. 2. Consil. Marpurg. 16. n. 16. 17. 18.* Et præsumtio Iuris efficit, ut ob eam, licet nullæ aliæ probationes accedant, tamen eo ipso probatum aliquid censeatur, quod ab adversâ parte non probetur contrarium *Regn. Sixtin. d. vol. 2. consil. 11. num. 9.* Et præsumtionum plurium concursus plenissimam probationem inducere videtur, *d. cons. 11. n. 89.* Vide *Guid. Fojan. in consilio super Syndicatu sect. 2. num. 8.* & præsumtio delicti non facilè admittenda *Regn. Sixtin. vol. 2. consil. Marpurg. cons. 8. n. 39.* Quare in occisore cessat omnis dolus & culpa, & per consequens cessat omnis pœna, homicidiumque non sine maximo dolore commissum, excusationem meritò meretur, vide *Petr. Heigium part. post. d. qu. 24. nu. 48. 51.* Quicquid etiam *Zieritz. d. c. 146. verb. homicidium casuale item sagittarius in campo & plus misericordiæ.* scribit, cum absolutio in dubio, si hîc dubium, ut non est, subesset, non deneganda, *Aym. Cravett. d. consil. 8. n. 3. Regn. Sixtin. volum. 2. consil. Marpurg. 16. num. 86. Ioan. Coras. in Parlam. Tholos. annot. 50. p. 90.* ubi allegat *Aristotelem.* Et *Divus Trajanus Assiduo Severo* rescripsit: Satius esse, impunitum relinquere facinus nocentis, quàm innocentem damnare, *Vlpian. in l. absentem 5. ff. de pœn.* Pium est illud *Abbatis Cluniacensis apud Gulielm. Parad. en l' histor. de Bourgogne fol. 141.* apophtegma: Malo culpari propter misericordiam, quàm propter crudelitatem. Et justitia, ut vera sit, necessariò adjunctam habere debet misericordiam, qualis est ipsa Iustitia divina, *Ludovic. Gran. medit. de vitâ Christi cap. 5.* Confer *Andr. Tiraquell. de pœn. temperand. caus. 14. per tot.*

> *Asperitas semper peccat, sed gratia rarò:*
> *Hîc jus est, ubi, jus qui moderetur, erit.*

Non tamen me latet, quòd meminit *Dan. Moller. part. 4. ordin.*

ordin. vel Constit. Saxon. 1. num. 10. Serenissimum Electorem Augustum Scabinis aliquando severiter injunxisse, ne in pœnis dictandis id, quod benignius & mitius esset, semper amplecterentur, sed severitatem legum quoque interdum sequerentur, solten nach Gelegenheit der Verbrechung / und derselben Umbstände / auch nach schärffe dero Rechte sprechen. Sed approbo hoc in suis terminis, huic tamen præsenti lacrymis deplorando casui applicari nequit: Vide *Christoph. Besold. lib. 2. polit. cap. 2. num. 18. 19. & lib. 1. polit. c. 4. §. 4. n. 11. p. 153. cum seqq.* Nec in facti specie recensentur verosimilia, & ad torturam sufficientia indicia: At ad quæstionem veniri nequit, nisi indicia sufficientia reperiantur *l. 1. §. Divus Severus ff de quæst. gloss in l. penult. ff. eod.* Accedit *Ordinatio criminalis Imperii art. 20.* Censentur autem indicia ita demum esse sufficientia, si legitima sint & legibus probata, nec merè ex arbitrio & opinione privatâ judicis dependeant. *Regn. Sixtin. vol. 2. cons. Marpurg. 16. num. 9. cum seqq.* Non enim paria sunt torquere hominem, & pilâ ludere, *Anton. Hering. de fidejuss. c. 10. num. 454. Bernh. Zieritz. in not. ad Caroli V. Constit. criminal. c. 58. verb. ex arbitrio prudentis Iudicis.* Et aliàs tortura vel quæstio est res fragilis *l. 1. §. 23. ff. de quæstion. Henr. Bocer. de quæst. in præf. num. 7. Ern. Cothm vol. 1. respons. 12. nu. 66. cum seqq. Georg. Rem. in not. ad constit. criminal. cap. 20. b. Francisc. Torreblanc. in dæmonologiâ lib. 3. cap. 19. nu. 1. cum seqq. Matth. Steph. in utilissimis additionibus ad constitutiones publicorum judiciorum artic. 6. n. 1. 2. art. 20 n. 1. 2.* & raro, ac valdè circumspectè administrari debet, præsertim cum ejus nullum extet exemplum in sacris literis, vel in judiciis populi Dei, *Barthol. Keckerm. lib. 1. system. polit. c. 17. p. 296. disput. practic. 32. q. 4.* Vide *Wilhelm. Zepper. in tract. de legib. Mosaicis 5. c. 10. Div. Augustin. lib. 19. de Civit. Dei c. 6. qui videtur abhorrere ab omnibus tormentis, sed tamen addit necessitate humanæ societatis judicem excusari. Matth. Steph. artic. 45 & 58 n. 1. 3. Christoph. Besold. lib. 2. c. 2. polit. §. 4. n. 28. p. 614.* ut docent exempla *à Ludov. Gilhaus. in arbor. judiciar. criminali c. 6. part. 7. nu. 7. 8. Ioachim. à Scheplitz. in promtuar. juris Clammeri tit. 44. §. 4. num. 1. 2. 3. Val.*

39 40 41

Maxim. lib. 8. c. 4. Iul. Clar. lib. 5. § final. q. 64. n. 46 vers. multi enim, allegata. Quod autem (1) variationem sermonis attinet, illa sola, non intermixtis aliis adminiculis, ad equuleum non sufficit, *Brun. à Sole in locis comm. voc. variatio num. 1. 2.* & possum dicere: Nego, me occidisse, & si apparuerit, me occidisse, feci id ad meam defensionem, exemplo ejus, qui negat, & conditionaliter excipit, puta, nego me debere, excipio tamen de pacto de non petendo. Imò reus, qui delictum homicidii negat, si postea se convictum videat, semper etiam ex intervallo potest allegare & probare se ad defensionem fecisse; *Boer. decis. 164. numer. 14.* & hæc est communis sententia, *Prosp. Farinac. lib. 1. consil. 6. num. 29. Franc. Cason. in tract. aur. de indic. tract. 9. c. 2. num. 4.* & indicat idipsum *Carolina constitutio in Comitiis tum Augustanis, tum Ratisbonensibus Anno millesimo, quingentesimo tricesimo, & tricesimo secundo, consentientibus Electoribus, & cæteris imperii Statibus, promulgata, artic. 145* vel dicere, se casu commisisse homicidium. Videatur tamen *Matth. Berlich. part. 4. concl. practic. 15. n. 13. cum seqq.* Et magna variatio, quæ in hac hypothesi non adest, arbitio Iudicis relinquenda, qui, consideratis personis, loco, tempore, & aliis circumstantiis, ex bono & æquo facilè judicare poterit: An reus veniam mereri debeat, an verò torturæ subjiciendus sit? *Ioan. Zanger. c. 1. de tortur. n. 100.* Et multi, ob periculi magnitudinem & animi perturbationem inconstanter loquuntur, pallescunt, trepidantque; Ideoque, ne innocentes subjicerentur fidicularum pœnis, idcirco placuit omnium sententia, cum variatione alia adminicula concurrere debere. *Par. de Put. in tract. de Syndic. in verb. tortur. sect. 1. vers. viso. Thom. Metzger. de tort. reor. concl. 119. 120. Ludov. Gilhaus. in arb. judic. crim. c. 6. part. 7. de quæst. & tortur. nu. 63. cum seqq.* Videndus tamen *Franc. Torreblanc. in dæmonol. lib. 3. c. 17. nu. 42. cum seqq.* Et circumspectus ac discretissimus Iudex unicam illam considerabit circumstantiolam, quod variarit in sermone occisor, animo non contristandi amplius matrem, aliàs satis turbatam, & in deliquium animi conjectam. Et quæso, si confitens homicidium, &

præ-

prætendens defensionem, quam probare nequit, non est torquendus, sed à pœnâ ordinariâ simpliciter absque torturâ absolvendus, & extra ordinem puniendus, ut est communis opinio, *Thom. Ferret. in 5. cautel. Jul. Clar. lib. 5. sentent. §. ult. q. 55. Panormit. in c. auditis. n. 23. ext. de præscript. Matth. Coler. part. 1. decis. 156. num. 1. cum seqq.* Hinc in terminis elegantissimè scribit *Iodoc. Damhoud. in prax. rer. criminal. c. 77. nu. 29.* Quoties duo inter se pugnâ confligantur seorsim, ac semoti ab omnibus testibus, nempe nemine vidente, quorum alter incontaminatæ est famæ, alter verò minimè, benefamatus autem dicat, quicquid actum est, id à se factum esse ob necessariam defensionem sui, quod aliter docere nequit, nisi suo juramento, quod pro veritatis certitudine præstare offert, profectò juramentum hoc ipsius benefamati acceptabile est Iudici, cujus gratiâ & illibati nominis causâ à Iudice absolvetur indemnis. Æquum enim est, ut boni nominis sinceritas bono sit patrocinio, & ut nigri nominis macula famoso sit detrimento. *nu. 30. & seqq. tradit memorabilia.* Consulatur *Bernh. Zieritz. in not. ad Caroli V. constitut. criminal. c. 143. verb. interfecerit hominem.* Licet contradicant *Nicol. Boër. decis. 164. Witebergenses & Lipsenses Scabini, ut videre est ex consult. Saxon. lib. 1. part. 4. quæst. 20. & quæst. 59. num. 1. lib. 2. part. 4. quæst. 51.* Vide *Georg. Everhard. vol. 2. consil. 24. num. 41. 42. Ioan. Mollenb. disput. 1. juris controv. quæst. 7.* imprimis verò dissentientem *Ioan. Fichard.* Teutscher Rhatschläge *cons. 119. n. 5. n. 9.* Conferatur *Ludov. à Gilhaus. in arb. judic. crim. part. 1. c. 6. de probationib. § 35. per tot.* Quis medius fidius judicum pronunciaret, præsentem homicidam torturæ subjiciendum esse? cum non tantum prætendat, se casuale commisisse homicidium, sed etiam pro hoc juvene reo, & ex honestissimâ orto familiâ præsumtiones juris & de jure militent, quod aliud non perpetrarit: Semper enim in mitiorem partem in dubio recedendum est, licet hîc nullum subsit dubium. Sonsten/daß sich der Thäter auff erfordern/ bey dem Todten Cörper nicht hat einstellen wollen / dardurch solte er wol nach vortreff-licher Rechts-Gelehrten Lehr vñ Meinung/keinen geringen Ver-

nacht sich auff den Hals geladen haben / also vnd dergestalt auch / daß der Herr Richtere etwa dahin bewogen würde / den Thäter der Peinlichen Frage zuunterwerffen: dann daß er außgebliben / solches solte wol sein böses Gewissen verursachet / vnd daß er die That auß bösem versätzlichen Gemüht zu Wercke gerichtet / das ansehen haben / vnd sich also geschewet bey den Todten Cörper zukommen / *Par. de Put. de Syndic. verb. tortur. c. 3. n. 29. Nicol. Boër. decis. 160. n. 1. Iacob. Menoch. 2. de A. I. Q. Casu 270. n. 16. & lib. 1. de præsumt. 98. n. 128. Chilian König. Dux practica Saxon.* (ut vocatur *à Frider. Pruckm. vol. 1. cons. 2. nu 319.) in process. judic. tit.* Von dem erforschlichem Gericht c. von der Scharpffen Frage. Vide *Bernh. Zieritz. in not. ad constit. criminal. c. 149. verb judicis. Christoph. Besold. 2. polit. c. 2. §. 4. nu. 28. p. 614. Bruno. à Sole in loc. Commun. voce Sanguis n. 2. ubi singularia tractat, & Francisc. Cason. in tract. aur. de indiciis & torturis c. 3. n. 1. 2. allegat similia. Ludov. Gilhaus. in arb. judic. crim. c. 6. part. 1. de probat. §. 35. numer. 22.* Sed his omnibus non obstantibus (quæ quidem, licet per se aliquam veri speciem habere videntur, sine veritatis tamen, quæ res solidissima est, naufragio, ad casum propositum accommodari nequeunt *Dn. Ioan. Eichrod. velit. 4. de oblat. conclus. 16.*) credo, & (2) defendo, cruentationem cadaveris occisi non esse indicium ad torturam, si non alia adsint indicia, *Prosp. Farinac. tract. de indic. ad tortur. lib. 1. tit. 5. quæst. 52. numer. 156. Libav. lib. sing. de cruentat. Petr. Heig. quæst 39. num. 96. part. 2. Amplissimus Dn. Henr. Bocer. de tortur. c. 3. n. 21.* Imò fallax indicium est, ut videre est *ex Anton. Tess. in decis. 173. Ilic. Vmm. disput. ad process. judic. disp. 15. thes. 9. num. 4. 5.* His adstipulatur *Ierem. Setser. in eruditiss. tractatu de juramentis*, sequentibus formalibus verbis *lib. 3. c. 11. n. 64.* Ad extremum præterire non possum hoc loco illam purgationis speciem, quæ ex cruentatione cadaverum aliquando desumi solet; Si enim sanguis ex vulnere interemti, præsente eo, qui id inflixit, vel etiam ex naribus, oculis, ore, aliisve corporis humani profluat partibus, plerique asserunt, hoc indicium certissimum esse, non modò ad torturam, sed interdum etiam ad condemnationem, quod

quod tamen ego valdè leve indicium judico ex sententiâ saniorum Philosophorum & Medicorum: Fieri enim potest, ut sanguis, qui in venis delituit, agitato, motoque corpore, & venarum oris reseratis, erumpat; sicut plerumque ex fluido, laxoque cadavere, ubi duobus, tribusvè diebus servatur, in sepulchrum sanguine commixtus liquor profluit, quemadmodum & boves & tauri post lanienam laquearibus affixi, solum ac pavimentum sanguinis stillicidio cruentant. Et sæpè deprehensum est, cadavera nihil significasse, etiam præsente verq interfectore, & rursum promanasse sanguinem, præsente dilectissimo: sicut etiam videre est, quod submersorum cadavera per nares stillent cruorem. Similiter ac in vivis is moveri solitus est, & cuidam assidenti amicæ suæ sanguinem ex venâ prorupisse, & magnitudinem affectus prodidisse, præstantissimus Medicus *Libavius* confirmat. Hæc ille *Setserus vir doctißimus & Laboriosissimus. Cason. d. cap. 3. num. 3. Clarißimus Dn. Herman. Gœhaus. in necessariâ informatione super Reineri Bachovii & Helfrici Hunnii Treutlerum libris vol. 2. disp. 4. th. 7. c. e. & pericul. 5. qu. Acad. 29.* Plura vide apud *Levin. Lemn. lib. 2. de occult. nat. mirac. cap. 7. p. (mihi) 161.* Et rectè respondet *Antonius Gometz. 3. var. resol. 13. num. 15.* hoc indicium esse nobis incertissimum, & ex causis nobis incognitis & valdè remotis, & idcirco non esse practicandum. Sic *Nicol. Hemmin. in admonit. de superstitionibus magicis vitandis*, scribit, se sanè optare hanc explorationem omninò non fieri, cum sit superstitiosa, & contra ordinem divinum. Et quia nulla mentio hujus indicii extat in Constitutione criminali; Ideoque illud in benè constitutis Rebuspublicis rejicitur. *Matth. Stephan. artic. 33. Diss. Matth. Berlich. part. 4. concl. 11. num. 74.* Et quid verè ac juridicè hinc impræsentiarum concludi posset, si interfector sui copiam fecisset, occisum cadaver accessisset, & ex oculis, naribus, ore interempti, aliisve humani corporis partibus sanguis emanasset? Nihil aliud, quàm quod secundùm *Dd. Paridem de Puteo, Boërium, Menochium,* Koning/*rc.* supra in contrarium allegatos, homicidium comisisset, quod ipse homicida non inficiatur, sed tamen

hincne par chymicam artem elici posset, præsentem occisorem dolosum occidendi animum habuisse, nec in æternum hunc occisi parentes, si quos habet adhuc in vivis, vel agnati, vel Fiscalis probabunt, per superius deducta. At de qualitatibus facti certi juris est, non sufficere probationem ipsius facti, sed necesse est, ut ipsæ qualitates facti in inquisitione vel accusatione probentur. Atque hanc sententiam communi Dd. calculo comprobatam esse, testantur *Bursatus, Iulius Clarus, à Regn. Sixtin. vol. 2. consil. 16. num. 23. allegati.* Et quod sc. qualitate facti non probatâ, reus absolvi debeat, nec factum ipsum probatum esse sufficiat, sequuntur etiam celeberrimi Germaniæ ICC. *Hieronym. Schurff. consil. 81. quamvis ex actis num. 6. 7. 8. cent. 1. Iacob. Heinrichmann. consil. 1. num. 340. & consil. 4. num. 170. part. 2. Mynsing. obs. 98. cent. 3. & obs. 80. cent. 4. Claud. Cantiunc. consil. 19. num. 2.* Et aliàs regula est: Accusatore non probante, reum absolvendum esse, etiamsi nihil præstiterit *l. qui accusare 4. C. de edend.* vide *Hermann. Vultei. lib. 2. consil Marpurg. 21. p. 15. & me decad. sing. consil. 10. num. 135. cum seqq.* Quod denique (3) fugam attinet, hanc indicium ad quæstionem esse, asserere videtur *Ioan. Zanger. tractat de torturis cap. 2. numer. 35.* Quia occidendi animus præsumitur, ex fugâ post commissum homicidium. *Far. d. qu. 126. num. 205. & seqq.* Videatur *Ioan. Fichard. consil. lat. 69. num. 12.* Attamen eam non sufficere ad tormenta reo infligenda, defendit *Henric. Bocer. de quæst. cap. 3. num. 32.* Et communiter Dd. id limitant in eo, qui abitus sui justam & coloratam causam docet, & honestus discessus à fugâ discernendus, *Scabini Witebergenses & Lipsenses lib. 2. consult. Saxon. qu. 12. nu. 8.* Vt enim tormentis sit locus, indicium criminis adesse debet verosimile, *l. 8. §. oportet. C. de quæstion.* Verisimile autem indicium illud est, quod plerumque arguit, & ostendit verum esse illud, de quo est quæstio: Sed abire de loco & auffugere quis potest, licet sit innocens, & minimè criminis reus, ex aliâ sc. causâ, puta, ne de facto apprehendatur, & in carcerem indignè conjiciatur, falsis testibus convincatur, & morte mulctetur, *Heinric. Bocer. d. cap. 3. num. 32. p. 129.* Quando

47

48

do agitur de vitæ discrimine, prudentioris consilii est, potius fugere, quàm se irati committere Iudicis arbitrio; *Clem. Pastor. §. esto igitur. tit. de sentent. & re judic.* Denique jura ignoscunt illis, qui fugâ saluti corporis & vitæ consulere, & ita sanguinem suum qualiterque redemptum volunt. *l. 1. ff. de bon. eor. qui ant. sentent. Hartm. Hartm. lib. pract. obs. forens. tit. 50. de accusat. obs. 9. num. 1. cum seqq.* Planeque stultus videretur, qui se periculo exponeret, & potiùs ex carcere causam dicere, suamque innocentiam probare mallet, *Zanger. de tortur. cap. 2. nu. 88.* Confer *Prosper. Farinac. cons. crim. 1. num. 18. & d. quæst. 126. numer. 20. Hartm. Hartm. d. l. pract. observ. 9. num. 4.* & eleganter hac de re disserit, & in terminis, quando amici fugientis ei autores & suasores fuerunt fugæ, ut secederet, fugam nimirùm ad torturam indicium non esse sufficiens, *Ioan. Fichard. cons. lat. 61. num. 10. 11. 12. 13. 14. 16.* Plura de fugâ vide *apud Ludov. Gilhaus. in arb. judic. crim. cap. 6. part. 6. de fugâ nu. 1. cum seqq. Franc. Torreblanc. Villalpand. Cordubensem in dæmonol. lib. 3. c. 17. num. 27. cum seqq. Matth. Steph. in constit. crim. art. 25. numer. 8.* Vnd wann diesem Jungen Gesellen solte die Peinliche Frage so liederlich zuerkandt / vnd er hernacher auff die Fulter gebracht werden / würde es jhm vieler respecten halber / zu keinem geringen despect gereichen / vnd sehr hinderlich sein / an einem etwa vorhabenden stattlichen Heurath / dazu er sonsten ohn mühe gelangen köndte / wann diese gegenwertige Sache nur erst zu glücklichem End möchte geführet sein / vnd wirdt dahero auch ein vernünfftiger Vrtheilfasser zur tortur nicht leichtlich bewogen werden. Et sunt, qui censent, judicem sive Magistratum, si personam innocentem torquere curaverit, actione injuriarum teneri, quibus adstipulatur *laboriosissimus ICtus, amicus meus Dn. Ioannes Harpprecht. in doctiss. tract. crimin. §. injuria autem 1. num. 4. Instit. de injur. & post eum Matth. Steph. in const. crimin. Caroli V. artic. 20. nu. 3.* Et ita hanc quæstionem primam sufficienter decisam & resolutam esse puto.

* * *

Secunda

Secundæ quæstionis resolutio.

Aggredior itaque Secundam quæstionem, & salvo rectiore judicio, arbitror, occisorem se purgare posse juramento, & ad ejus præstationem, consideratis considerandis, admittendum

51 esse: quia in animo consistentia probatu omnium difficilima sunt, *Andr. Gail. 2. observ. 128. n. 10.* & animus hominis soli Deo notus, non potest per testes probari, *Gloss. in l. 2. ff. de interrog. action. Bl. in l. si quis fisco. §. ejus, ff. de injust. rupt. irrit. fact. test. Innocent. in c. super hoc. de renunc. Ioan. Köppen Iun. dec. 1. enucl. 8. num. 42. Ioan. Fichard. cons. lat. 63. num. 1. Franc. Cason. de indic. & tortur. tract. 10. num. 9.* Ideò qualitas exclusivi delicti depen-

52 dens ab animo, & non à facto, prout hæc, per juramentum occisoris probatur, & asserenti, se non fecisse animo delinquendi actum, qui juxta intentionem potest esse & non esse delictum, plenè credendum est, *gloss. in § aliena. Inst. de act. c. significâsti. de homicid. Aym. Crav. cons. 8. num. 12. lib. 1. Marsil. cons. 61. num. 27. & seq. & cons. 86. num. 8.* Eleganter *Prosp. Farinac. lib. 1. cons. crimin. 1. num. 17. Regn. Sixtin. volum. 2. Cons. Marpurg. 16. num. 22. 53. Brunor: à Sole in Loc. comm. voc. in animo consistentia, num. 2. & num. 4. & in voc. dependens ab animo. Georg Eberh. vol. 1. cons. 69. num. 6.* Quamvis in contrarium aliæ urgeant præsumptiones, *Sctus Pedemontanus decis. 71. num. 29. Card. Alban. consil. 14. num. 9. Gramm. decis. 15. num. 5. Cephal. cons. 76. num. 75. & seq. lib. 1. Ioseph. Ludov. decis. Lucens. 16. num. 2. Bertazoll. consil. 85. num. 23. lib. 1. Farinac. lib. 1. cons. 61. num. 13.* modò tales non sint, quæ sufficiunt ad torturam, *Petr. Heig. (ubi sæpiùs ita pronunciatum testatur) part. 1. quæst. 40. num. 32. Dn. Matth. Berlich. part. 1. concl. pract. 37. num. 10. 11.* Vide *Iust. Mejer. libr. 48. Pandect. tit. 8. concl. 11. Ierem. Setser. de juram lib. 3. cap. 11. n. 3. 6. 7. acutissimum Rein. Bachov. Echt. vol. 1. disput. Treutler. 21. th. 5. b.* Et Iudices, qui interfectorem non statim absolvendum

53 esse putant, sed aliquâ suspicione moventur, deferre debent reo juramentum purgationis seu innocentiæ: cùm hujusmodi delatio

tio de jure fieri possit, accusatore crimina non probante, etiamsi ipse reus nihil probaverit, *secundùm textum in authent. novissimo jure C. de pœn. judic. qui malè judic. & text. in l. ait Prætor. §. fin. ff. de jurejur.* atque hanc sententiam communem dicit *Simanc. de hæret. cap. 54. num. 7. in fin. Socin. in d. l. ait Prætor in pr. vers. circa secundum. & post eum à se allegatum Iul. Clar. in § fin. qu. 63. num. 4. eandem principalem & communiorem vocat Iason in d. l. ait Prætor. §. fin. num. 21. & paulò pòst iterum affirmat*, eam esse magis communem, additque ab eâ non esse recedendum in judicando: confer *Consult. Saxon. part. 1. de contr. quæst. matrim. quæst. 16. num. 7. & Theodor. Petr. in concl. crim. conclus. 224. cap. Hercul. de negat. prob. num. 253. p. (mihi) 183. Ioan. Curdes. in disput. inaugur. de juram. thes. 19.* & reum conscientiam juramento purgare posse, patet *ex ordin. Cameræ Imper. part. 1. tit. 10. §. 1. Ioach. Mynsing. cent. 2 observ. 87. in princ. Andr. Gail. 2 de PP. cap. 7. num. 2. & libr. 1. observ. pract. 106. num. 4. 5. Ioan. Nic. in addit. ad Alciat. præsumpt. reg. 3. præs. 16. Iust. Mejer. lib. 12. Pandect. tit. 2. concl. 13. Henr. Bocer. class. 4. disput. 18. conclus. 35.* Nec obstat, si simplici assertioni rei accusati standum, nemo est, qui hac qualificatâ confessione pœnam homicidii eludere posset: cùm nemo se seu sanguinem suum odio habere præsumatur, *l. 1. ff. de bon. eor.* & facilè hoc in casu præsumitur quis perjurium committere. *l. fin. ad L. Iul. peculat. Ludov. à Gilhaus. in arbor. judic. crim. cap. 6. part. 1. de probat. num. 4. Henr. Bessel. volum. 1. Pandect. dissert. 16. th 3. p. 319. Bruno. à Sole in Loc. commun. voc. juramentum in pœnalibus & voc. actio criminalis. Ioan. Coras. in arrest. Tholosan. annot. 65. p. 107.* Hûc quoque collimant allegati à *Dn. Rein. Bacchov. Ecthr. vol. 1. disput select. 21. thes 3. 4.* præsertim verò *Ioan. Zanger. in oratione subjectâ tractatui de torturâ reorum, per tot.* ubi ex professo tradit, juramentum, quod ab accusatis exigendum quidam putant, contumeliosum esse in Deum, ad Reipublicæ & ipsius jurantis salutem non pertinere, *Dn. Christoph. Besold. in dissert. de juram. calumn conclus. 17.* præsertim cum præsenti hoc seculo juramentum etiam super teruncio falsissimè deponatur. Facti enim sumus, ait *Wesenbecius*,

54

F con-

contemtores Dei & religionis. Eleganter *Herm. Lather. in politißimo tractatu de censu, lib. 2. cap. 7. num. 16. 17. 18.* Et proverbium germanicum est: Wann der Dieb mit einem Aidschwur davon kommen kan/ würde gewiß kein eintziger gehängt. Consulendi *Seraphin. de Seraph. de privileg. juram. privileg. 1. num. 32. Ioan. Curdes. in disput. inaugur. de juram. th. 40. b. Christoph. Besoldus de juram. calumn. concl. 27.* At juramentum non est deferendum alicui, ubi Iudex præsumere potest, quod jurans abjuraturus sit, & non debet dari materia dejerandi, *Brun. à Sol. in Loc. commun. verbo. juramentum deferendum non est. Georg. Eberv. vol. 1. &. cons. 69. num. 38. 39.* & juramenrum petens ab eo, quem scit falsum juraturum, deterior homicidâ est: Vide *Theodor. Thum in tract. Theol. de juramentis p. (mihi) 54.* quia homicida corpus tantùm occidit, ille autem suam & jurantis animam, quod plus est. Imò, si videtur, quem velle jurare falsum, tenetur remittere juramentum, aliàs gravissimè peccat, *Brun. à Sol. d. loc. n. 15.* Videatur *Emeric. a Rosb. in pract. crimin. tit. 5. cap. 6. nu. 12. 13. 14.* ubi dicit, loco juramenti torturam succedere, *num. 15. 16. Francisc. Cason. de indic. & tortur. tract. 10. cap. 4. num 12. 13. 14. 15.* Sic nudæ occisoris assertioni in hoc non statur, si dicat, se ad defensionem occidisse, sed tenetur illud probare: per tradita *à Thom. Metzger. cons. crim. 3. num. 4. 11.* Thales Milesius, ut refert *Laërtius*, adultero sciscitanti, an juraret, non commisisse se adulterium? Non, inquit, est perjurium adulterio pejus. Significare voluit vir sapientissimus, illum stultè dubitare de pejerándo, qui facinus perjurio par non dubitâsset committere. Elfredus, qui conspirationis contra Elstanum Angliæ Regem, princeps habebatur, Romæ ad altare Sancti Petri, præsente Ioanne Pontifice, sui purgandi gratiâ jurare ausus fuit. Hunc pejerâsse historici testatum faciunt, ut pœnam & infamiam evitaret.

55 Nam respondeo, quod occisor juramento se in hoc casu purgare possit: cùm præsertim variæ præsumptiones pro eo militent, quibus ab homicidio doloso excusatur, ut superiùs deductum. Vide *Ludov. Gilhaus. in arb. judic. crim. cap. 6. part. 1. de probat. §. 32, num. 20. cum seqq.* Et, cùm hæc sit communis Dd. imò magis

gis communis sententia, ut ante evictum, ego ei inhærendum esse putavi, ne videar contra stimulum calcitrare. Et non facilè recedendum ab iis, quæ communioribus Dd. suffragiis comprobantur, cum ea ferè consuetudinis vim habeant; imò à multis veritas perfectiùs haberi possit, quàm à paucis, *l. 23. ff. de ll.* Quippè clara & aperta res dicitur, pro quâ est communis opinio, & veritas nec non communis opinio æquiparantur; imò, si Iudex secundùm communem judicet opinionem, licet illa opinio contra veritatem, sententia nihilominùs valida est, & Iudex à peccato excusatur. Imò communi opinioni contraniti, superbiæ signum est. Latè *ICtus multæ lectionis & variæ eruditionis, Iacobus Alemann. in consult. palastr. consult. 8. num. 730. cum seqq.* Hinc notabiliter admodùm celeberrimus *Anton. Faber. in præfat. Cod. rerum in Subaudiâ judicatarum,* inquit: Non te malè habeat, quod pleraque hîc videbis aliter à nobis, vel quàm in conjecturis, & pragmaticorum erroribus, vel in rationalibus nostris definita. In illis nimirùm, quid nos sentiremus, scripsimus: hîc, quid alii: illîc quo jure utendum putaremus, hîc quo jure uteremur. Itaque pugnantia scribere interdum coacti sumus, qui tamen eadem sentimus, nisi cum in judicando sententiam dicere ex communi Dd. opinione etiam cogimur, invitâ plerumque non modò scientiâ, sed etiam conscientiâ. Videndus *Dn. Matth. Stephan. in tract. de officio judicis, lib. 6. part. 6. cap. 1. num. 43. 44.* Et reum in criminalibus de calumniâ, adeoque veritate dicendâ jurare teneri, secundùm communem sententiam, & stylo Italiæ receptam, testatur *Iul. Clar. in pract. crim. §. fin. qu. 45. num. 9.* eamque autoritatibus & rationibus octo confirmat *Gomes. var. resolut. part. 3. cap. 12. num. 5.* & non solùm hanc communem esse sententiam, sed fermè ubique praxi observari, attestatur *Marian. in cap. qualiter & quando. nu. 227. quæst. 84. in fin. de judic. Clarus* tamen *dict. loco,* practicam illam communem improbat, & post eum eandem damnat *Eman. Soarez. in not. ad Gomes. d. loc. b.* Et tamen *Clarus* addit hæc formalia: Mihi certè hæc practica nunquàm placuit, est enim manifesta occasio perjurii. Nam rei propter metum illius juraméti, nunquàm solent fateri

56

delictum, ut quotidiè experientia docet, & tamen est communis conclusio, quod ubi subest probabilis suspicio perjurii, nunquàm sit deferendum juramentum. Tamen (quicquid sit) non auderem in practicâ recedere à communi observantiâ. Et ideò in locis, in quibus servatur, ut reo deferatur hujusmodi juramentum, Iudex debet illud deferre: Nam minimè hoc mutandum. Vnd ist nich præsumirlich (cùm nemo præsumatur æternæ salutis immemor esse, *l. fin. C. ad Iul. repetundar. Roland à Vall. cons. 37. num. 3 vol. 3. Iohan. Cephal. cons 170. num. 43. libr. 2. & cons. 647. num. 37. lib. 2.* sed quisque præsumitur potiùs religiosus erga Deum, innocens à peccato & alienus à dolo: *Alciat. de præsumpt. 39. n 4. Cephal. d. cons. 647. nu. 37. lib. 5.* Animæ enim potiùs, quàm corporis ratio habenda est: cum hoc interesse sit spirituale, illud verò temporale, *cap. cùm contingat. de jurejur. c. nervi. & ibi Archidiacon. num. 11. 13. distinct. Iacob. Philipp. Port. cons. 154. num. 23.* Et salus animarum omnibus rebus est præferenda, *c. præcipimus 12. qu. 1. c. cùm contingat. de jurejur. c. quamvis. de pact. in 6. c. inter corporalia. de translat. Prælat. Iacob. Philipp. Port. cons. 23. num. 34. & cons. 120. num. 7.*) daß gegenwertiger homicida casualis fälschlich schwöhren / vnd also einen Meinaid begehen solte: weiln er bereits darauff / daß er keinen vorsätzlichen / sondern vnversehenen Todschlag begangen / das Hochwürdige Abendmal deß HERRN wolbedachtlich empfangen. Welches mehr ist / als / wann er einen Aid abstattet / & si ad eius præstationem non admitterentur hujusmodi occisores bonæ famæ, & ab honestissimis familiis orti, perirent innocentes.

57

58

At melius est mille nocentes dimittere, quàm unicum innocentem condemnare. Et quis innocens esset, si accusâsse sufficeret? ut vulgatum illud Iuliani Imperatoris apud *Ammian. Marcell. libr. 18. in princ.* habet. *Georg. Rem. in paraphr. constit. crim. cap. 183. a. b.* Videndus *Ioan. Köpp. Iunior decad. 1. conclus. 7. numer. 12. 13. 14.* Iudiciorum igitur criminalium Assessores quotidiè ob oculos habere decet hoc, ut judicent diligenter & prudenter, ne manus suas sanguine humano commaculent *Zieritz. d. sanct. crimin. cap. 150. verb. accurata di-*

gen-

ligentia: & cap. 60. verb. ut judicis cum omnibus circumstantiis: & cap. 220. verb. quod denuò tam illis. Cogitent non de glande legendâ, non de oleo, vino, aut tritico legato agi, summè pereque cavendum, ne furore præcipitentur sententiæ: cum res gravissima sit, hominem vitâ privare, & quando hoc temerariè committitur, omnes virtutes cœlorum ad divinam Majestatem clamant, dicentes: Domine, Domine, servus tuus vult esse similis tibi, *Iust. Zinzerl. de appell. conclus. 20. b.* & ratione dubii nemo condemnandus, *Zieritz. in not. ad const. criminal. Caroli V. cap. 143. verb. interfecerit hominem in fin.* De vitâ hominis, pro quo mundi redemptor ipse sanguinem suum effudit, & qui circumfert imaginem æterni creatoris, non ludendum, tanquam si ageretur de capite papaverum ac cucurbitarum. Eleganter *Matth Steph. de jurisdict. lib. 1. cap. 8. numer. 74.* Neque enim homines exsculpuntur è quercu, vel de publico suppetit, unde lucis usura reparetur. Quare interest, judicum quærere defensiones reorum, ne homicidas quærendo homicidæ fiant, & judicando se ipsos condemnent. *Franc. Cason: in tract. aur. de indic. tract. 9. p. 62. num. 18.* Iuvenilis quoque & in specie facti allegata ætas, præter supra adducta, hic in considerationem venit. *l. auxilium. §. in delict. ff. de minor. l. si ex causâ §. nunc in minorib. ff. eod. l. 1. §. impubes ff. ad SCtum Syllanian.* & tradunt hoc allegati Dd. *à Thomâ Metzgero cons. crim. 7. num. 3;* licet ipse dissentiat, quo ad rigorem juris: *num. 4. cum seqq.* quæ sæpè id facit, quod canicies rectè fieri negat. Conferendus ego per discursum *in decad. consilior. meorum cons. 5.* Vt & hoc, quod apud Romanos & Athenienses acerrimè in errata hominum fuerit quidem animadversum, ut testantur post alios *AElian. lib. 5. histor. cap. 16. Antonius de Guev. lib. 1. de Horol. Princip. cap. 2. p. (mihi) 8. Dn. Ioan. Eichrod. velit. Acad. 4. concl. 28.* hodierna tamen immundi mundi disciplina multò est laxior. Vnde est, quod qui in eo habetur moribus emendatissimus, vix cum prisci illius seculi dissolutissimo sit conferendus. Nemo nostrum non peccat, homines sumus, *1. Reg. 8. v. 46. 2. Chron. 6. v. 36.* Placet, quod Paulus III. Pontifex crebris sermonibus usurpavit, non cum

59

60

perfectis hîc nos vivere, sed unumquemque hominem in quinque dividendum esse partes, quarum si duas in se bonitatis haberet, tolerandum, si tres, deberi æstimari probatissimum: cum difficile sit hominem exuere totum, & quoad hanc sarcinam portaverimus corporis, omnem molem deponere peccatorum, per tradita *à me discurs. Academ. 1. concl. 6. in fin. & concl. 32. & fin.* Quamvis iis, qui desperatò peccant, de quibus nulla vitæ melioris spes est, parcere extremæ lenitudinis sit, nimiæ tamen severitatis est, eos negligere, quos in melius mutandos non desperamus, imò quos certò novimus. Optimum sanè primum est non facere, at optimum secundum, verè pœnitere, optimum tertium, nunquam redire. Et consultissimus Dn. Iudex vel Referens non parvi faciat, velim, ante allatas rationes, quas juridicas esse puto, & ita in hac arduâ criminali causâ judicet, sicut 61 se judicari exoptat à summo & supremo omnium Iudice in extremo judicio. Confer *Dom. Gars. Mastrill de Magistr. lib. 2. c. 2. num. 92. Dn. Matth Steph. in eleganti & absoluto tractatu de officio judicis lib. 1. cap. 9. num. 60. 61. Theodor. Reinck. de regim. secul. lib. 2. class. 2. cap. 12. num. 34.* Nam futuri Domini Iudicis vel Referentis arbitrium non debet esse absolutum aut vagum, sed limitatum à lege, & juris dispositione circumscriptum, ut loquitur *Paris. 4. cons. 15. col. 3.* & post eum *Zieritz. in d. not. cap. 17. verb. ea quæ. & cap. 28. verb. ad prudentiorum oracula, & verb. refugiendum erit & c. 105. verb. porrò notandum. Ioan. Georg. Godelman. de magis & veneficis lib. 3. cap. 1. num. 17.* Elegans est sententia *Ambrosii* de bono judice, *sermon. 20. super psalmum 119.* Bonus judex, inquit, nihil ex ambitu suo, & domesticæ proposito voluntatis; Sed juxta leges & jura pronunciat; statutis quoque juris obtemperat, non indulget propriæ voluntati, nihil paratum & meditatum domo defert, sed sicuti se habet negotii natura, decernit. Existimo quidem, eorum neminem, qui judiciario funguntur munere, eò unquam stuporis, aut inscitiæ proruptururum, ut aliter, quàm ex præscripto legum judicium, sententiamvè ferre audeat. Quod si quis in tantam evaserit dementiam, reus peractus eas dependet pœnas, quæ legi-

bus

bus sunt irrogatæ. Sin fortè nos effugerit, pervigilem tamen illum atque insomnem oculum, cui nihil non, quàmlibet occultum sit, patere poterit. Tametsi id ipsum imprecationibus, dirisque execrationibus stabilire ac firmare non absre alienum censuimus. Inveniat itaque iste & Deum & cœlestes omnes incorporeas potestates sibi nunquam non adversantes. Immaturè ex hac vitâ excidat potiùs, quàm excedat. Incommodis insuper afficiatur perpetuis, ipsius ędium fundamenta ignis tandem devoret, & posteritas eò redigatur inopiæ, ut panem ostiatim quæritet. Atque hæc jure sanè optimo: propterea, quod leges, quas liberrimas esse oportuit, servas quodammodò atque captivas effecit fictorum, pravorumque judiciorum. Hæc condemnatoria sententia in Iudices à piis, orthodoxisque *Impp. Leone & Alexandro est* pronunciata. Videatur *Francisc. Torreblanc. Villalp. in dæmonolog. lib. 3. cap. 18. num. 12. & Iodoc. Damhoud. in pax. rerum criminal. cap. 77. num. 32. 33. 34. 35.* Et quis dubitet, judices illos Draconistas, quos notat *Philipp. Camerar. medit. histor. c. ult.* Deum vindicem habituros, quoties malo more aut inexcusabili errore, aut etiam malitiosâ fraude innocens damnatus fuerit? Vnde *Flamin. prope fin. Psal. 83.* Theodoretum allegat, sentientem, Deum minari ibi, iniquos judices sic casuros, ut Diabolus cecidit, qui ob superbiam & injustitiam dejectus est de altissimo dignitatis gradu, in quo Deus illum collocarat. Conferatur *Ioan Georg Godelm. in tract. de magis & venefic. lib. 3. cap. 1. num. 1. 2. 3. 4. cum seqq.* Et in judicando ne summus quidem Princeps religione liberatus est, quod eleganti exemplo illustrat *Ioan. Bodin. lib. ult. de republ. c. ult. num. 757.* non ut more Iapponici Regis, offensus alicui mandare possit, ut abeat & sibi ventrem scindat, *Christoph. Besold. 1. polit. 4. concl. 17. p. 158.* Cum Contæus, vir maximę autoritatis, apud Carolum Ducem Burgundiæ, ut refert *Philippus Cominæus*, Historicus gravissimus (quem civilis prudentiæ encheridium appellat *Iust. Lips. in not. ad lib. 1. polit. cap. 9.* cujusque libri omnibus, qui in Repub. ac Principum atque Regum consiliis versantur, cognitu utilissimi sunt. *Chytr. in chronol. & Ioan. Bodin.* vocat eum rerum gerendarum

62

63

usu

usu Senatorem gravissimum *lib. 3. de repub. cap. 6.* Videantur *Ios. Nold in Trebatio p, (mihi) 15. & Hier. Helver. in deliciis Apodemicis*) tam atrocem & crudelem in obsides à Leodiensibus datos, tulisset sententiam, eos sc. esse necandos, quæ quoque obtinuisset, nisi Imbercottus Ambianus Carolum ad mitiorem sententiam, quia majore parte Consiliariorum approbata fuit, flexisset, dixit quidam: Contæus, licet ætate gravis sit, & adhuc firmâ valetudine, attamen ausim affirmare, quandoquidem adeò crudeliter causam dixit, intra annum esse moriturum: atque ita quidem accidit.

Tertiæ & ultimæ quæstionis resolutio.

Quod tertiam & ultimam quæstionem attinet, de eâ flueret mihi aqua, & non facilè possem ad clepsydram dicere, sed ad amphoram, ut inquit *Georg. Dounam. in orat. de Logices encomio.* Sed ne actum agere, & post Homerum Iliada scribere videar, quod ridiculum, *Marc. Mantua in subscrip. cons. Decian. 8. n. 209. vol. 1. Ios. Nold. in synop. tract. cap. 17. num. 156.* & hanc quæstionem: Num per procuratorem vel parentem capitaliter accusatus se defendere, & innocentiam suam deducere possit? cum ex professo tractârit, & in utramque partem disputarit *Consultissimus Dn. Henr. Nebelkra de Franckenbergâ lib. 1. decis. sentent. & præjudic. forens. decis. 20. per tot.* ad eundem brevitatis ergò, me remitto, qui, clarissimæ lampadis instar, omnis ferè disputationis nebulas discutit. Et quanquam is in criminalibus procuratorem non admittit; & adnoscit easdem rationes, quæ in procuratore, in personâ patris peræquè militare; attamen, his non obstantibus, non levissimis & ficulneis, sed Achilleis jurium fundamentis statuit, ad deducendam filii innocentiam patrem admittendum esse: quod & in propositâ facti specie, & ego omninò statuo, patrem sc. innocentiam absentis & latitantis filii, absque procuratore deducere posse. Eodem modo ICC.

64

Acade-

Academiarum Marpurgensis & Ienensis, respondisse refert IC. magni nominis *Hæreditarius in Lobeda & Geschvvitz Dn. Dominic. Arum. in decis. forens.* (quæ mirum in modum mihi arrident omnes) *decis. 7. num. 23. 45.* Eandem sententiam, ceu humaniorem & æquiorem, inter alios tuentur & defendunt *Iulius Clar. lib 5. sent. §. fin. quæst. 33. Iacob. Menoch. de A. I. Q. libr. 1. quæst. 80 n. 97.* Et tertius admittitur ad docendum de innocentiâ rei. *Franc. Torrebl. Villalpand. in dæmonol. lib. 3. c. 24. num. 10.* Et Doctorum recepta est traditio, quod quando quis pro suo interesse loco accusati interveniat, admittendus sit. At negari nequit, maximum interesse patris in eo verti, filium ut superstitem habeat, non secus ac seipsum: quippe cum Pater & filius una & eadem persona censeantur, & filius sit portio viscerum paternorum. *l. fin. C. de impub. & aliis substit. §. fin. Instit. de noxal. action.* Vnde quando pater causam filii agere & absentem filium excusare satagit, non tam de alienâ, quàm de propriâ causâ agi credendùm est, teste ICto, *in l. 2. § 3. ff. quando appell.* Deinde affectionis ratione multa conceduntur, quæ jure ordinario negari solent. At affectus paternus omnes alios vincit. *l. 8. ff. quod met. caus. & ibi Anton. Fab. egregios allegans textus.* Vt enim teste *Platone*, unumquodque animal pro suis fœtibus fortiter dimicat. *Aug. Vischer. de bello improviso. p. 631. cum seqq.* Magis ergo pater pro filio dimicare potest, & eum defendere. Et quod parentum erga liberos affectus sit magnus, major, maximus, eleganter tradit *Christian. Matth. Dithmars. lib. 1. system. polit. p. 152. cum seqq.* Latius hac de re disserui *in operis horar. subcisiv. discurs. Academ. 1. concl. 19.* Accedit huc ipsa praxis & rerum usus: cum passim in judiciis etiam benè constitutis patrem pro filio, velut defensorem & excusatorem admitti videamus. Sic aliquando patrem pro filio ad plenam defensionem in contradictorio judicio admissum fuisse, testatur experientissimus *Albericus de Rosate in l. servum quoque §. publicè. num 21. ff de procur.* Et cum in Curiâ Megapolensi eâ de re in simili casu deliberatio ardua 16. Iulii Anno 1590. institueretur, omnium suffragiis eò itum est, patrem scilicet ad defensionem & excusationem

65

67

68

69

nem filii absentis admittendum esse, *Ern. Cothman. vol. 3. resp. 15. n 17.* Imò frater loco sui patris, potest absentis fratris innocentiam deducere, licet id neget *Arumaus dicto loco.* ubi dicit, superiorem qualitatem affectionis ratione in fratre cessare, adeòque etiam jus. Sed ex *consilio Iasonis in l. ubi pactū C. de transact.* ita pronunciatū est: Es ist euch aber vnbenommen/officium judicis zu imploriren/ daß die angegebene Zeugen auff gewisse informationes vnd Articul/ewers Bruders Vnschuld dadurch zuerlernen/ möchten gebürlich verhöret werden. Ratio est: quia hoc modo nihil aliud petitur, quam ut ex officio Iudex recipiat informationes super innocentia absentis, ad quod judex etiam nullo petente anhelare debet. *Clar. d. q 33. num. 2. Matthias Stephani. d. const. artic. 81. num. 2.* Atque huic meo labori vel responso coronidem ita impono, & jam naviculâ meâ in portum subductâ, anchoram figo, &, ut supra scripsi, ex animo sentio, ac in ejus rei fidem, sigillum & manum, rectiore judicio salvo, exemplo ICti *in l. 17. ff. de jure patron.* appono. Damit aber Ludolff Wedekins Eltern wissen mügen/ was meine einfältige Meinung vber die/ in diesem meinem bedencken/ angezogene drey Fragen sein möge: Als will ich dasselbe mit Abschneidung verdrießlicher Länge/ auch auff vnser Mutter-Sprache anzeigen: Nämblich daß jhr Sohn nicht am Leben zustraffen/ sondern da einige Clage etwa von der Obrigkeit von Amptswegen/ oder deß Entleibten Verwandten/ vber kurtz oder lang/ wider jhn angestellet werden möchte/ davon zuabsolvirn vnd zuentbinden/ vnerachtet/ er seine Rede in etwas geendert/ bey dem Todten Cörper sich nicht finden lassen wollen/ vnd auff guter Leute zusprechen/ außgetretten. Vnd daß jhres Sohns innocentz vnd Vnschuld an den Tag kommen möge/ ist er zu dem purgatori Aidt/ so gestalten Sachen/ vnd dabey vmblauffenden circumstantien nach/ zuverstatten/ vnd kan in seiner absentz von dem Vatter vertretten werden. Scribebam Hannoveræ currente calamo 28. Decembr. Anno 1626.

***

A. B. D.

Sequun-

Sequuntur censuræ & suffragia Jurisconsultorum præclarissimorum, secundum temporis, quo impetrata sunt, seriem & ordinem adscripta.

Visis & diligenter lectis ac examinatis rationibus dubitandi & decidendi, quas super propositâ facti specie Clarissimus & Consultissimus Dn. Consulens, eruditè, copiosè & juridicè in medium adduxit, ego infrà scriptus de sententiâ & judicio meo requisitus, existimo, Dn. Consulentis sententiam de jure & æquitate veram, ac proindè in proposito casu, secundum eam omninò consulendum, decidendum ac pronunciandum esse. In cujus rei testimonium, ego Sigillum meum apposui, & subscriptione meâ hoc attestatus sum; salvo tamen interim cujuscunque rectiùs sentientis judicio, Hannoveræ 30. Septembris, Anno 1626. 70

L. S.

Iacobus Bünting. I. V. D. ac Consul Reipubl. Hannoveranæ.

PRo subscriptione & approbatione juris Responsi, per amantissimum Dn. Collegam, compatrem & affinem, Antonium Bullæum, I. V. D. & Episcopatus Mindensis Consiliarium, in luctuosâ ac flebili causâ, homicidii scilicet casualis, fideliter conscripti, requisitus, equidem officium ideò promptior suscepi, quo magis propiusvé omnia ferè argumenta, iis, quæ in causâ simili, similia jura desiderante, pertractata & approbata olim memini, accedere, atque insuper à Domino Consulente, aliis juris & autoritatum probatis testimoniis, sat apposité corroborata reperi. Quanquam enim (ad primæ quæstionis decisionem quod attinet) Sclopetulum oneratum (uti quod infor- 71

Quæst. I.

 tunii

contemtores Dei & religionis. Eleganter *Herm. Lather. in politissimo tractatu de censu, lib. 2. cap. 7. num. 16. 17. 18.* Et proverbium germanicum est: Wann der Dieb mit einem Aidschwur davon kommen kan/ würde gewiß kein eintziger gehängt. Consulendi *Seraphin. de Seraph. de privileg. juram. privileg. 1. num. 32. Ioan. Curdes. in disput. inaugur. de juram. th. 40. b. Christoph. Besoldus de juram. calumn. concl. 27.* At juramentum non est deferendum alicui, ubi Iudex præsumere potest, quod jurans abjuraturus sit, & non debet dari materia dejerandi, *Brun. à Sol. in Loc. commun. verbo. juramentum deferendum non est. Georg. Eberv. vol. 1. d. cons. 69. num. 38. 39.* & juramenrum petens ab eo, quem scit falsum juraturum, deterior homicidâ est: Vide *Theodor. Thum in tract. Theol. de juramentis p. (mihi) 54.* quia homicida corpus tantùm occidit, ille autem suam & jurantis animam, quod plus est. Imò, si videtur, quem velle jurare falsum, tenetur remittere juramentum, aliàs gravissimè peccat, *Brun. à Sol. d. loc. n. 15.* Videatur *Emeric. a Rosb. in pract. crimin. tit. 5. cap. 6. nu. 12. 13. 14.* ubi dicit, loco juramenti torturam succedere, *num. 15. 16. Francisc. Cason. de indic. & tortur. tract. 10. cap. 4. num 12. 13. 14. 15.* Sic nudæ occisoris assertioni in hoc non statur, si dicat, se ad defensionem occidisse, sed tenetur illud probare: per tradita *à Thom. Metzger. cons. crim. 3. num. 4. 10.* Thales Milesius, ut refert *Laërtius*, adultero sciscitanti, an juraret, non commisisse se adulterium? Non, inquit, est perjurium adulterio pejus. Significare voluit vir sapientissimus, illum stultè dubitare de pejerãdo, qui facinus perjurio par non dubitâsset committere. Elfredus, qui conspirationis contra Elstanum Angliæ Regem, princeps habebatur, Romæ ad altare Sancti Petri, præsente Ioanne Pontifice, sui purgandi gratiâ jurare ausus fuit. Hunc pejerâsse historici testatum faciunt, ut pœnam & infamiam evitaret.

55 Nam respondeo, quod occisor juramento se in hoc casu purgare possit: cùm præsertim variæ præsumptiones pro eo militent, quibus ab homicidio de loso excusatur, ut superiùs deductum. Vide *Ludov. Gilhaus. in arb. judic. crim. cap. 6. part. 1. de probat. §. 32, num. 20. cum seqq.* Et, cùm hæc sit communis Dd. imò magis

gis communis sententia, ut ante evictum, ego ei inhærendum esse putavi, ne videat contra stimulum calcitrare. Et non facilè recedendum ab iis, quæ communioribus Dd. suffragiis comprobantur, cùm ea ferè consuetudinis vim habeant; imò à multis veritas perfectiùs haberi possit, quàm à paucis, *l. 23. ff. de ll.* Quippè clara & aperta res dicitur, pro quâ est communis opinio, & veritas nec non communis opinio æquiparantur; imò, si Iudex secundùm communem judicet opinionem, licet illa opinio contra veritatem, sententia nihilominùs valida est, & Iudex à peccato excusatur. Imò communi opinioni contraniti, superbiæ signum est. Latè *ICtus multæ lectionis & variæ eruditionis, Iacobus Alemann. in consult. palastr. consult. 8. num. 730. cum seqq.* Hinc notabiliter admodùm celeberrimus *Anton. Faber. in præfat. Cod. rerum in Subaudiâ judicatarum,* inquit: Non te malè habeat, quod pleraque hîc videbis aliter à nobis, vel quàm in conjecturis, & pragmaticorum erroribus, vel in rationalibus nostris definita. In illis nimirùm, quid nos sentiremus, scripsimus: hîc, quid alii: illîc quo jure utendùm putaremus, hîc quo jure uteremur. Itaque pugnantia scribere interdum coacti sumus, qui tamen eadem sentimus, nisi cum in judicando sententiam dicere ex communi Dd. opinione etiam cogimur, invitâ plerumque non modò scientiâ, sed etiam conscientiâ. Videndus *Dn. Matth. Stephan. in tract. de officio judicis, lib. 6. part. 6. cap. 1. num. 43. 44.* Et reum in criminalibus de calumniâ, adeoque veritate dicendâ jurare teneri; secundùm communem sententiam, & stylo Italiæ receptam, testatur *Iul. Clar. in pract. crim. §. fin. qu. 45. num. 9.* eamque autoritatibus & rationibus octo confirmat *Gomes. var. resolut. part. 3. cap. 12. num. 5.* & non solùm hanc communem esse sententiam, sed fermè ubique praxi observari, attestatur *Marian. in cap. qualiter & quando. nu. 227. quæst. 84. in fin. de judic. Clarus* tamen *dict. loco,* practicam illam communem improbat, & post eum eandem damnat *Eman. Soarez. in not. ad Gomes. d. loc. b.* Et tamen *Clarus* addit hæc formalia: Mihi certè hæc practica nunquàm placuit, est enim manifesta occasio perjurii. Nam rei propter metum illius juraméti, nunquàm solent fateri

56

delictum, ut quotidiè experientia docet, & tamen est communis conclusio, quod ubi subest probabilis suspicio perjurii, nunquàm sit deferendum juramentum. Tamen (quicquid sit) non auderem in practicâ recedere à communi observantiâ. Et ideò in locis, in quibus servatur, ut reo deferatur hujusmodi juramentum, Iudex debet illud deferre: Nam minimè hoc mutandum. Vnd ist nich præsumirlich (cùm nemo præsumatur æternæ salutis immemor esse, *l. fin. C. ad Iul. repetundar. Roland à Vall. cons. 37. num. 3 vol. 3. Iohan. Cephal. cons 170. num. 43. libr. 2. & cons. 647. num. 37. lib. 2.* sed quisque præsumitur potiùs religiosus erga Deum, innocens à peccato & alienus à dolo: *Alciat. de præsumpt. 39. n 4. Cephal. d. cons. 647. nu. 37. lib. 5.* Animæ enim potiùs, quàm corporis ratio habenda est: cum hoc interesse sit spirituale, illud verò temporale, *cap. cùm contingat. de jurejur. c. nervi. & ibi Archidiacon. num. 11. 13. distinct. Iacob. Philipp. Port. cons. 154. num. 23.* Et salus animarum omnibus rebus est præferenda, *c. præcipimus 12. qu. 1. c. cùm contingat. de jurejur. c. quamvis. de pact. in 6. c. inter corporalia. de translat. Prælat. Iacob. Philipp. Port. cons. 23. num. 34. & cons. 120. num. 7.*) daß gegenwertiger homicida casualis fälschlich schwöhren / vnd also einen Meinaid begehen solte: weiln er bereits darauff / daß er keinen vorsätzlichen / sondern vnversehenen Todschlag begangen / das Hochwürdige Abendmal deß HERRN wolbedachtlich empfangen. Welches mehr ist / als / wann er einen Aid abstattet / & si ad eius præstationem non admitterentur hujusmodi occisores bonæ famæ, & ab honestissimis familiis orti, perirent innocentes.

57

58

At melius est mille nocentes dimittere, quàm unicum innocentem condemnare. Et quis innocens esset, si accusâsse sufficeret? ut vulgatum illud Iuliani Imperatoris apud *Ammian. Marcell. libr. 18. in princ.* habet. *Georg. Rem. in paraphr. constit. crim. cap. 183. a. b.* Videndus *Ioan. Köpp. Iunior decad. 1. conclus. 7. numer. 12. 13. 14.* Iudiciorum igitur criminalium Assessores quotidiè ob oculos habere decet hoc, ut judicent diligenter & prudenter, ne manus suas sanguine humano commaculent *Zieritz. d. sanct. crimin. cap. 150. verb. accurata di-*

gen-

ligentia: & cap. 60. verb. ut judicis cum omnibus circumstantiis: & cap. 220. verb. quod denuò tam illis. Cogitent non de glande legendâ, non de oleo, vino, aut tritico legato agi, summè pereque cavendum, ne furore præcipitentur sententiæ: cum res gravissima sit, hominem vitâ privare, & quando hoc temerariè committitur, omnes virtutes cœlorum ad divinam Majestatem clamant, dicentes: Domine, Domine, servus tuus vult esse similis tibi, *Iust. Zinzerl. de appell. conclus. 20. b.* & ratione dubii nemo condemnandus, *Zieritz. in not. ad const. criminal. Caroli V. cap. 143. verb. interfecerit hominem in fin.* De vitâ hominis, pro quo mundi redemptor ipse sanguinem suum effudit, & qui circumfert imaginem æterni creatoris, non ludendum, tanquam si ageretur de capite papaverum ac cucurbitarum. Eleganter *Matth. Steph. de jurisdict. lib. 1. cap. 8. numer. 74.* Neque enim homines exsculpuntur è quercu, vel de publico suppetit, unde lucis usura reparetur. Quare interest, judicum quærere defensiones reorum, ne homicidas quærendo homicidæ fiant, & judicando se ipsos condemnent. *Franc. Cason: in tract. aur. de indic. tract. 9. p. 62. num. 18.* Iuvenilis quoque & in specie facti allegata ætas, præter supra adducta, hic in considerationem venit. *l. auxilium. §. in delict. ff. de minor. l. si ex causâ §. nunc in minorib. ff. eod. l. 1. §. impubes ff. ad SCtum Syllanian.* & tradunt hoc allegati Dd. *à Thomâ Metzgero cons. crim. 7. num. 3;* licet ipse dissentiat, quo ad rigorem juris: *num. 4. cum seqq.* quæ sæpè id facit, quod canicies rectè fieri negat. Conferendus ego per discursum *in decad. consilior. meorum cons. 5.* Vt & hoc, quod apud Romanos & Athenienses acerrimè in errata hominum fuerit quidem animadversum, ut testantur post alios *AElian. lib. 5. histor. cap. 16. Antonius de Guev. lib. 1. de Horol. Princip. cap. 2. p. (mihi) 8. Dn. Ioan. Eichrod. velit. Acad. 4. concl. 28.* hodierna tamen immundi mundi disciplina multò est laxior. Vnde est, quod qui in eo habetur moribus emendatissimus, vix cum prisci illius seculi dissolutissimo sit conferendus. Nemo nostrum non peccat, homines sumus, *1. Reg. 8. v. 46. 2. Chron. 6. v. 36.* Placet, quod Paulus III. Pontifex crebris sermonibus usurpavit, non cum

59

60

perfectis hîc nos vivere, sed unumquemque hominem in quinque dividendum esse partes, quarum si duas in se bonitatis haberet, tolerandum, si tres, deberi æstimari probatissimum: cum difficile sit hominem exuere totum, & quòad hanc sarcinam portaverimus corporis, omnem molem deponere peccatorum, per tradita *à me discurs. Academ. 1. concl. 6. in fin. & concl. 32. & fin.* Quamvis iis, qui desperatò peccant, de quibus nulla vitæ melioris spes est, parcere extremæ lenitudinis sit, nimiæ tamen severitatis est, eos negligere, quos in melius mutandos non desperamus, imò quos certò novimus. Optimum sanè primum est non facere, at optimum secundum, verè pœnitere, optimum tertium, nunquam redire. Et consultissimus Dn. Iudex vel Referens non parvi faciat, velim, ante allatas rationes, quas juridicas esse puto, & ita in hac arduâ criminali causâ judicet, sicut

61 se judicari exoptat à summo & supremo omnium Iudice in extremo judicio. Confer *Dom. Gars. Mastrill de Magistr. lib 2. c. 2. num. 92. Dn. Matth Steph. in eleganti & absoluto tractatu de officio judicis lib. 1. cap. 9. num. 60. 61. Theodor. Reinck de regim. secul. lib. 2. class. 2. cap. 12. num. 34.* Nam futuri Domini Iudicis vel Referentis arbitrium non debet esse absolutum aut vagum, sed limitatum à lege, & juris dispositione circumscriptum, ut loquitur *Paris. 4. cons. 15. col. 3.* & post eum *Zieritz. in d. not. cap. 17. verb. ea quæ. & cap. 28. verb. ad prudentiorum oracula, & verb. refugiendum erit & c. 105. verb. porrò notandum. Ioan. Georg. Godelman. de magis & veneficis lib. 3. cap. 1. num. 17.* Elegans est sententia *Ambrosii* de bono judice, *sermon. 20. super psalmum 119.* Bonus judex, inquit, nihil ex ambitu suo, & domesticæ proposito voluntatis; Sed juxta leges & jura pronunciat; statutis quoque juris obtemperat, non indulget propriæ voluntati, nihil paratum & meditatum domo defert, sed sicuti se habet negotii natura, decernit. Existimo quidem, eorum neminem, qui judiciario funguntur munere, eò unquam stuporis, aut inscitiæ proruptum, ut aliter, quàm ex præscripto legum judicium, sententiamvè ferre audeat. Quod si quis in tantam evaserit dementiam, reus peractus eas dependet pœnas, quæ legibus

bus sunt irrogatæ. Sin fortè nos effugerit, pervigilem tamen illum atque insomnem oculum, cui nihil non, quàmlibet occultum sit, patere poterit. Tametsi id ipsum imprecationibus, dirisque execrationibus stabilire ac firmare non abs re alienum censuimus. Inveniat itaque iste & Deum & cœlestes omnes incorporeas potestates sibi nunquam non adversantes. Immaturè ex hac vitâ excidat potiùs, quàm excedat. Incommodis insuper afficiatur perpetuis, ipsius ędium fundamenta ignis tandem devoret, & posteritas eò redigatur inopiæ, ut panem ostiatim quæritet. Atque hæc jure sanè optimo: propterea, quod leges, quas liberrimas esse oportuit, servas quodammodò atque captivas effecit fictorum, pravorumque judiciorum. Hæc condemnatoria sententia in Iudices à piis, orthodoxisque *Impp. Leone & Alexandro est* pronunciata. Videatur *Francisc. Torreblanc. Villalp. in dæmonolog. lib. 3. cap. 18. num. 12. & Iodoc. Damhoud. in pax. rerum criminal. cap. 77. num. 32. 33. 34. 35.* Et quis dubitet, judices illos Draconistas, quos notat *Philipp. Camerar. medit. histor. c. ult.* Deum vindicem habituros, quoties malo more aut inexcusabili errore, aut etiam malitiosâ fraude innocens damnatus fuerit? Vnde *Flamin. prope fin. Psal. 83.* Theodoretum allegat, sentientem, Deum minari ibi, iniquos judices sic casuros, ut Diabolus cecidit, qui ob superbiam & injustitiam dejectus est de altissimo dignitatis gradu, in quo Deus illum collocarat. Conferatur *Ioan. Georg. Godelm. in tract. de magis & venefic. lib. 3. cap. 1. num. 1. 2. 3. 4. cum seqq.* Et in judicando ne summus quidem Princeps religione liberatus est, quod eleganti exemplo illustrat *Ioan. Bodin. lib. ult. de republ. c. ult. num. 757.* non ut more Iapponici Regis, offensus alicui mandare possit, ut abeat & sibi ventrem scindat, *Christoph. Besold. 1. polit. 4. concl. 17. p. 158.* Cum Contæus, vir maximę autoritatis, apud Carolum Ducem Burgundiæ, ut refert *Philippus Cominaeus*, Historicus gravissimus (quem civilis prudentiæ encheridium appellat *Iust. Lips. in not. ad lib. 1. polit. cap. 9.* cujusque libri omnibus, qui in Repub. ac Principum atque Regum consiliis versantur, cognitu utilissimi sunt. *Chytr. in chronol. & Ioan. Bodin.* vocat eum rerum gerendarum

62

63

usu

nisu Senatorem gravissimum *lib. 3. de repub. cap. 6.* Videantur *Ios. Nold in Trebatio p. (mihi) 15. & Hier. Helver. in deliciis Apodemicis*) tam atrocem & crudelem in obsides à Leodiensibus datos, tulisset sententiam, eos sc. esse necandos, quæ quoque obtinuisset, nisi Imbercottus Ambianus Carolum ad mitiorem sententiam, quia majore parte Consiliariorum approbata fuit, flexisset, dixit quidam: Contæus, licet ætate gravis sit, & adhuc firmâ valetudine, attamen ausim affirmare, quandoquidem adeò crudeliter causam dixit, intra annum esse moriturum: atque ita quidem accidit.

Tertiæ & ultimæ quæstionis resolutio.

Quod tertiam & ultimam quæstionem attinet, de eâ flueret mihi aqua, & non facilè possem ad clepsydram dicere, sed ad amphoram, ut inquit *Georg. Dounam. in orat. de Logices encomio.* Sed ne actum agere, & post Homerum Iliada scribere videar, quod ridiculum, *Marc. Mantua in subscrip. cons. Decian. 8. n. 209. vol. 1. Ios. Nold. in synop. tract. cap. 17. num. 156.* & hanc quæstionem: Num per procuratorem vel parentem capitaliter accusatus se defendere, & innocentiam suam deducere possit? cum ex professo tractârit, & in utramque partem disputarit *Consultissimus Dn. Henr. Nebelkra de Franckenbergâ lib. 1. decis. sentent. & præjudic. forens. decis. 20. per tot.* ad eundem brevitatis ergò, me remitto, qui, clarissimæ lampadis instar, omnis ferè disputationis nebulas discutit. Et quanquam is in criminalibus procuratorem non admittit; & adnoscit easdem rationes, quæ in procuratore, in personâ patris peræquè militare; attamen, his non obstantibus, non levissimis & ficulneis, sed Achilleis jurium fundamentis statuit, ad deducendam filii innocentiam patrem admittendum esse: quod & in propositâ facti specie, & ego omninò statuo, patrem sc. innocentiam absentis & latitantis filii, absque procuratore deducere posse. Eodem modo ICC. Acade-

64

Academiarum Marpurgensis & Ienensis, respondisse refert IC. magni nominis *Hareditarius in Lobeda & Geschvvitz Dn. Dominic. Arum. in decis. forens.* (quæ mirum in modum mihi arrident omnes) *decis. 7. num. 23. 45.* Eandem sententiam, ceu humaniorem & æquiorem, inter alios tuentur & defendunt *Iulius Clar. lib 5. sent. §. fin. quæst. 33. Iacob. Menoch. de A. I. Q. libr. 1. quæst. 80 n. 97.* Et tertius admittitur ad docendum de innocentiâ rei. *Franc. Torrebl. Villalpand. in dæmonol. lib. 3. c. 24. num. 10.* Et Doctorum recepta est traditio, quod quando quis pro suo interesse loco accusati interveniat, admittendus sit. At negari nequit, maximum interesse patris in eo verti, filium ut superstitem habeat, non secus ac seipsum: quippe cum Pater & filius una & eadem persona censeantur, & filius sit portio viscerum paternorum. *l. fin. C. de impub. & aliis substit. §. fin. Instit. de noxal. action.* Vnde quando pater causam filii agere & absentem filium excusare satagit, non tam de alienâ, quàm de propriâ causâ agi credendùm est, teste ICto, *in l. 2. § 3. ff. quando appell.* Deinde affectionis ratione multa conceduntur, quæ jure ordinario negari solent. At affectus paternus omnes alios vincit. *l. 8. ff. quod met. caus. & ibi Anton. Fab. egregios allegans textus.* Vt enim teste *Platone*, unumquodque animal pro suis fætibus fortiter dimicat. *Aug. Vischer. de bello improviso. p. 631. cum seqq.* Magis ergo pater pro filio dimicare potest, & eum defendere. Et quod parentum erga liberos affectus sit magnus, major, maximus, eleganter tradit *Christian. Matth. Dithmars. lib. 1. system. polit. p. 152. cum seqq.* Latius hac de re disserui *in operis horar. subcisiv. discurs. Academ. 1. concl. 19.* Accedit huc ipsa praxis & rerum usus: cum passim in judiciis etiam benè constitutis patrem pro filio, velut defensorem & excusatorem admitti videamus. Sic aliquando patrem pro filio ad plenam defensionem in contradictorio judicio admissum fuisse, testatur experientissimus *Albericus de Rosate in l. servum quoque §. publicè. num 21. ff de procur.* Et cum in Curiâ Megapolensi eâ de re in simili casu deliberatio ardua 16. Iulii Anno 1590. institueretur, omnium suffragiis eò itum est, patrem scilicet ad defensionem & excusatio-

65 67 68 69

Sequuntur censuræ & suffragia Jurisconsultorum præclarissimorum, secundum temporis, quo impetrata sunt, seriem & ordinem adscripta.

Visis & diligenter lectis ac examinatis rationibus dubitandi & decidendi, quas super propositâ facti specie Clarissimus & Consultissimus Dn. Consulens, eruditè, copiosè & juridicè in medium adduxit, ego infrà scriptus de sententiâ & judicio meo requisitus, existimo, Dn. Consulentis sententiam de jure & æquitate veram, ac proindè in proposito casu, secundum eam omninò consulendum, decidendum ac pronunciandum esse. In cujus rei testimonium, ego Sigillum meum apposui, & subscriptione meâ hoc attestatus sum; salvo tamen interim cujuscunque rectiùs sentientis judicio, Hannoveræ 30. Septembris, Anno 1626. 70

L. S.

Iacobus Bünting. I. V. D. ac Consul Reipubl. Hannoveranæ.

PRo subscriptione & approbatione juris Responsi, per amantissimum Dn. Collegam, compatrem & affinem, Antonium Bullæum, I. V. D. & Episcopatus Mindensis Consiliarium, in luctuosâ ac flebili causâ, homicidii scilicet casualis, fideliter conscripti, requisitus, equidem officium ideò promptior suscepi, quo magis propiusvé omnia ferè argumenta, iis, quæ in causâ simili, similia jura desiderante, pertractata & approbata olim memini, accedere, atque insuper à Domino Consulente, aliis juris & autoritatum probatis testimoniis, sat appositè corroborata reperi. Quanquam enim (ad primæ quæstionis decisionem quod attinet) Sclopetulum oneratum (uti quod infortunii 71 Quæst. I.

tunii hujus causa est nedùm instrumentalis, sed suo respectu etiam materialis & incitans) contrectare, & ad exonerationem quasi sollicitare impræsentiarum, respectu loci & temporis, videtur opus vetitum ac prohibitum, non secùs atque tonsoris opus loco insolito aliquem tondentis: aut Sagittarii (loco inconsueto) Sagittam, telumvé emittentis, si quispiam occidatur, non excusatur satis, juxta *expressum textum Constit. Caroli V. crim. artic. 146* §. Unterstünde aber der Barbirer. Attamen cùm præsens ista Sclopeti contrectatio, non ex lasciviâ, aut spontaneâ voluntate occisoris, sed ad occisi amici sollicitationem & instantem postulationem processerit, atque occisor non lædere amicum, sed ejusdem sollicitationi in aliquo obtemperare intenderit, utique non tàm occisor, quàm occisus ipse, in culpâ & causâ suæ perniciei, constituendus, *l. quod quis ex culpâ 203. ff. de R. I. ubi Ferrarius & in l. in totum. 77. eod. tit.* Ac propterea ille, tanquàm fortuitò præter opinionem ac voluntatem agens, veniâ, & secundùm *Demosthenis* sententiam, *ipsâ Constitutione Carolinâ d. loc.* canonizatam, magnâ humanitate dignus judicandus. Hic verò, tanquàm faber sui casus lugubris, dolendus & lugendus, argumento & exemplo putatoris, ex arbore ramos dejecturi clamantis, ne transiens se periculo subjiciat: Hic, si clamantem exaudire nollet, accepto damno, non esset, quod propterea putatori imputaret, cùm sibi ipsi id damni dedisse videatur, *l. in lege ff. ad L. Cornel. de sicar. §. injuria autem occidere. Instit. de L. Aquiliâ.* Pari ratione ac modò judicandum hìc puto de occiso, qui denegatione & excusatione occisoris adolescentis placidâ non acquiescens, ulteriorem sclopetuli ostensionem & contrectationem ursit, & ad opus inconveniens provocavit, *arg. l. fin. ff. ad L. Rhod.* A similibus enim & paribus validissimum ducitur Argumentum. Vndè illa maxima: Similium idem est judicium. Item: similium & parium par est & æqualis natura. Quod similitudinis argumentum, non infringit hìc diversitas factorum, quippè cùm sufficiat, similia esse ratione, ac respectu ejus, de quo agitur, *l. ult. ubi Molin. num. 4. C. de inoffic. donat. l. ubi. Cod. de collat. c. constitutus. ubi Panormit. num. 3. de appellat.* Nec obstat

ſtat qualitas facti diverſa, *c. cùm dilectus. de confirm. util. Panor-mit. cap. quoniam. §. fin. num. 83. ut lit. non contest. Æmil. consil. 1. num. 17* Cùm ſubſiſtat ac procedat hîc eadem excuſationis ac veniæ ratio, quæ putatori jure tàm divino, quàm humano obtingit. Item ſutori, qui puerum, calcei formâ eluſcans, injuriâ liberatur, *l sed etsi. §. fin. ad L. Aquil. l. item quæritur. §. Iulianus. ff locat.* Nam quemadmodum illic, ita & impræſentiarum, ex qualitate & amicitiâ perſonarum, per facti ſpeciem explicatâ, noluiſſe adoleſcentem hunc occiſorem injuriam occiſo inferre, omninò præſumitur. *Accurs. in l. fin. C. ad L. Cornel. Br. in dict. l. sed etsi, §. fin.* Et quadrat hûc, quod vulgò dicitur, rejectu equæ calcis non lædi admiſſarium. Indè, ſi *Bartholomæus Capolla* (prout ipſe teſtatur, *in libro cautelarum*) judicio liberaverit illum, qui motu prætereuntem jactu, per laſciviam, lapidis occiderat, ſimiliter & ſeſſorem currentis equi, qui invitus hominem contriverat: liberabit utique idem ille etiam, pari juris ac juſtitiæ ratione, hunc adoleſcentem. Non obſtantibus, quæ ratione variationis & fugæ, in contrarium moveri poſſe ſuſpicatur Dn. Conſulens: præterquàm enim, quod variâſſe is dici nequit, qui aliud forſan ſimulat, matri conterritæ & exanimatæ erigendæ ac animandæ, aliud verò fatetur ac loquitur ſorori pro conſcientiâ exonerandâ. Eſt n. certi & indubitati juris, poſſe quempiam etiam in judicio, favore defenſionis & innocentiæ, diverſis & contrariis exceptionibus uti, *l. is, qui dicit. l. nemo prohibetur, ff. de except. l. nemo ex his, ff. de Reg Iur. c. nullus est. in 6. Andr. Gaill. de pac. publ. cap. 17. num. 15 & c. 18. num. 6. lib. 1.* Ex fugâ tantùm abeſt, me aliquid mali aut facinoroſi de adoleſcente bonæ indolis, conditionis, & famæ ſuſpicari poſſe, ut credam potiùs eundem, hoc ſuo diſceſſu aut fuaſu (ſive eam ſub proprio, ſive ſuorum conſilio aut ſuam arripuerit) ſibi ſuæque innocentiæ rectè ac prudenter conſuluiſſe: hâc ratione, quia vidit, ſe ad cruentationis mortui cadaveris judicium lubricum, fallax, phanaticum, &c. vocari. Sanè, ſi is, qui formidine inquiſitionis & moleſtiarum exindè promanantium, ſe removet, fugitvè, Magiſtratus indignationem non meretur, ſed excuſatur, ſecundùm

ea, quæ pro hâc sententiâ gregatim congessit *Ludov. Gilhaus. in arb. Iudic. crim. part. 6. cap. 6. de fugâ, num. 35. & seqq.* memorabilem Demosthenis excusationem allegans, *num. 39.* eò quòd subjudicans, fugam innocentiæ & justæ defensionis causam quandoque habere, argumento & exemplo Alcibiadis à *Ioan. Claud. cons. crimin 101.* memorati, qui interrogatus, cur Athenas redire, & innocentiam suam eloquentiâ, quâ plurimùm valebat, coram defendere & testatam facere nollet? respondisse fertur: omnem imprudentiam esse malam, sed nullam deteriorem, quàm, ubi licet discedere, se hominum judicio subjicere velle, qui semper velint videri boni severâ punitione, contra alios sibi subjectos vel se inferiores. Propterea ubicunque agitur de discrimine vitæ, prudentioris consilii esse, potiùs discedere, quàm se committere irato arbitrio etiam propriæ matris. *Hæc ille.* Quis igitur nunc, quové jure irascetur adolescenti huic nostro, judicii cruentationis mœsti & horridi vexationibus se subtrahenti, & non reversuro, nisi obtento priùs salvo conductu aut commeatu, pro innocentiâ liberè deducenda? qui ei, si petierit, denegari non poterit, attestante *Matth. Coler. de process. executiv. p. 4. cap. 1. num. 169. & num. 182.* ubi scribit: si citatus à Iudice, petat salvum conductum, & non impetret, comparere eum non arctari, & si procedat Iudex ad ulteriora, processum fieri inanem & nullum, *per text. express. in c. accedens. extra ut lite non contest.* Pro colophone hujus quæstionis ac fugæ argumenti, motus equidem personæ qualitate, in criminalibus omninò attendendâ, recordor illius: Bonarum est mentium, ibi timere culpam, ubi culpa non est. *c. 2. in fin. de observ. jejun.* Et conscientiæ timoratæ in viâ Dei, qualecunque devium expavescunt. *cap. 1. §. 2. de V. S.* Secundæ quæstionis decisioni æquè adstipulor, ac sentio, quod, quemadmodum pro innocentiâ probandâ sufficiunt probationes præsumtivæ, conjecturales, dubiæ, imperfectæ ac fictæ, *Gail. de pace publ. lib. 1. cap. 15. nu. 21. & cap. 16. num. 22. Mynsing. cent. 5. observ. 13 Matth. Berlich. conclus. pract. part. 4. conclus. 14. num. 13. & 16.* Ita, quæ hoc in casu facti ad præsumptionem inducendam directa & apta fuerint

Quæst. II.

(veluti

(veluti lascivientium familiaritas, consuetudo domestica, condormitatio, amicitiæ ex ipso condormitorio usque ad ipsum flebilis casus momentum, continuatio) per testes qualescunque domesticos & consanguineos, veluti fratres, sorores, servos, ancillas & alios, etiam de credulitate deponentes, verificari possint, juxta ea, quæ pro hoc innocentiæ favore cumulavit *Matth. Berlich. d. concl. 14. num. 18. & pluribus seqq.* Ea verò, quæ facti occulti & animi sunt, & ab animo dependent, maximè, si, ut hîc, probabilem rationem, ac præsumptionem delicti exclusivam habeant, juramento adolescentis, uti bonæ conditionis ac famæ, committenda esse censeo cum Dn. Consulente. Et tandem concludo, posse patrem filii innocentiam defendere, & ad extremum, si quid culpæ hæreret, excusare, & ad deprecationem, quâ *Cicero pro Ligario* feliciter usus est, descendere, dicendo: Ignoscite patres, erravit, lapsus est, non putavit, si nunquàm post hâc, ille imprudens peccavit: ergò illi se boni viri faciliores præbebunt. Atque ita me sentire, & ad singulas quæstiones respondendum esse, testatur hæc mei sigilli appositio & manus propriæ Subscriptio; salvo tamen cujuscunque rectiùs sentientis judicio. Petershagomæ, 24. Ianuarii, Ann. 1627.

L. S.

Ionas Riese / *Episcopalis Mindensis Consiliarius.*

EDle / Ehrnveste vnd Hochgelerte / Großgünstige Herrn vnd geehrte vnbekandte Freunde / denselben kan ich nicht verhalten / daß mein Sohn Lüdolff Wedekind / wider seinen willen / gantz vngeschickter vngefährlicher weise / einẽ bey mir belettirtẽ Soldatẽ erschossen / wie mit mehrerm ab beygelegter facti specie zuersehẽ. Darüber ich anfangs sehr bestürtzet wordẽ / dieweiln aber bey solcher Entleibung mehr barmhertzigkeit zuhabẽ / dañ was arglistig vñ mit willen geschicht / vnd die Peinliche Halsgerichts-Ordnung Kaisers *Caroli V. art. 146.* außtrucklich vermag / das in solch vnd dergleichen 72

zoglei-

zogleichen Fällen der Rechten erfahrne consulirt werden müssen/ & in criminalibus ne transversum quidem unguem à constitutione Carolinâ, propter juramentum ab omnibus judicibus datis in causis criminalibus, Adsessoribus, consiliariis, Senatoribus, qui judicibus adsident, in Germaniâ præstandum, secundum *art. 3. & seq.* recedendum. *princ. Instit. de publ. Iudic. Novell. 149. cap. 1. in fin. Dn. Ioan. Eichrod. velit. Academ. 4. de oblationibus. concl. 28.* Als habe durch Herrn D. Anton. Bullen/ ein Rechtliches Bedencken ich verfertigen lassen/ welches auch von andern vornehmen Juristen ist approbirt worden: vnd ersuche darauff Ew. Herl. vnd Hochgel. Gsten. dienstlich/ sie wollen solch Respons/ oder information verlesen/ reifflich vnd collegialiter erwegen/ ob sie mit Ehrngedachten D. Bullen rationibus decidendi einig/ vnd also sein consilium mit einer subscription/ vnd anzeige der vornembsten rechtlichen motiven/ vnd Vrsachen/ würdigen können? oder da sie dabey vber rechtliche zuversicht/ bedenckens haben würden/ mir jhre Rechtsgründe vnd bewegnussen zueröffnen/ vnbeschwert sein/ vnd dabey in specie an die Hand geben wollen/ auff was weiß vnd masse einem Ehrnvesten Raht allhie meines abwesenden Sohns Vnschuld Schrifftlich ich vortragen lassen/ vnd ob alsbald dabey zubitten/ jhn zu dem purgatori Ayd zuverstatten/ vnd jhm zu dero behüff/ sicher geleit zusuchen/ per tradita elegantissimè *à Didac. Covarruv. lib. 2. var. resolut. cap. 10. num. 3. 9. 10. Ioan. Sibrand. part. 1. jur. Lubec. sect. 24. numer. 30. 31. & 32.* ubi ait: Illustre Megapolitanum Iudicium, præstitâ cautione, hosce, qui culpâ & fortuito casu, non dolo, hominem interimunt, carcere eximit, ut innumera exempla, prolatu odiosa, probant, oder was sie dabey jhrer Hochbegabten discretion nach/ vor nötig zuerinnern/ vor Rahtsamb bedencken werden. Vor mühe vnd Arbeit vberschicke ich eingelegte Reichsthaler/ mit gantz fleissiger bitte/ selbige vor lieb auff vnd anzunehmen/ vnd Ew. Herl. vnd Hochg. Gsten. angenehme dienste zuerweisen bin ich willig/ vnd Göttlicher Allmacht empfehlend/ Eylends Hannover den 26. Ianuarii 1627.

Ew. Herl. vnd Hochg. Gsten. dienstwilliger/ Jacob Wedekind.

Den

Den Edlen / Ehrnvest: vnd Hochgelehrten Herrn Ordinario, Dechant vnd andern Professorn der Juristen Facultät in der Vniversität Rintheln ꝛc. Meinen Großgünstigen Herrn vnd geehrten vnbekandten Freunden.

PRæcedentem facti speciem, & desuper conscriptum juris Responsum à Clarissimo & Consultissimo viro Dn. Antonio Bullæo, I. V. D. & Episcopatus Mindensis Consiliario dignissimo, amico nostro, nos Decanus, Senior, & reliqui Doctores Facultatis Iuridicæ in Academiâ Holsato-Schaumburgicâ, quæ est Rhintelii, collegialiter legimus, &, quâ decet industriâ, perpendimus, cumque judicium nostrum, super prædicto juris responso dicere rogati simus, attestamur, Domini Consulẽtis decisiones juri & æquitati cõsentaneas, & ipsi facto benè accommodatas esse. Sentimus enim, Ludolphum Wedekind/ prævio purgationis juramento, ad cujus præstationem, peractis probationibus, sese offerre poterit, ab ordinariâ L. Corneliæ pœnâ omninò absolvendum esse; parentem quoque sui filii, etjam antequam is à quopiam accusetur, defensionem & expurgationem, producendò nimirum articulos purgatorios, ex facti specie desumtos, cum nominibus testium suscipere, eidemque, præstitâ cautione de judicio sisti, *vigore art. 146. constitutionis Carolinæ,* salvum conductum impetrare posse. Approbamus igitur in propositis tribus quæstionibus Domini Consulentis sententiam, eique voto nostro subscribimus, salvo tamen cujusque rectius sentientis meliori calculo: In cujus rei fidem, Sigillum Facultatis nostræ apponi jussimus. Actum 2. Martii 1627.

L. S.

Decanus, Senior & reliqui Doctores Facultatis Iuridicæ in Academiâ Holsato-Schaumburgicâ, quæ est Rhintelii.

47 PRæmissi Consilii criminalis negotii defensorii, cum non solùm fidelis relectio & accurata pensitatio, sed &, ne quidquam fundamentaliter contradici posse putarem, subscriptio à me infra scripto peteretur, non debui voto renuere, aut muneri renunciare. Duo verò potissimùm erunt totius negotii hujus criminalis capita: Alterum, ad quam classem præsens internecio sit referenda? Alterum verò, an casu casualis homicidii posito, ulla vel nulla reo infligenda sit pœna? Ad primum caput quod attinet, supervacuum ferè erit, ante in consilio & approbationibus deductis quicquam addere: ne verò per transennam negotium hoc perspexisse videar, addatur in terminis terminantibus, ut ajunt, *Barthol. Bertazz. consultat. decisiv. crim. lib. 1. consf. 208.* ubi de simili mo casu, per parvum archibusium factæ internecionis consultus, factum à classe dolosi homicidii eximit. In præsenti verò casu, ultra fundamenta à Dn. Consultore adducta, non sine evidenti processus fructu, circumstantiam hanc benè perpendendam & deducendam probandamvé, eamque quàm maximè conferre puto: Si nimirùm probari posset, nullas, eo ipso momento, explosione archibusii paulò præcedente, vel circiter exauditas esse inimicitiarum notas, exclamationes, vociferationes, vel quid simile, quod rixas vel altercationes indicare queat, quo probato (nisi conclave adeò esset remotum, ut de facili exaudiri quicquam prædictorum non posset) magnam defensioni accessuram fidem, omninò non dubito. Omninò quoque consultum fore puto, si reus defensioni judiciali ad cautionem, de se sistendum toties quoties, se offerat, idque in hunc potissimùm finem, ut si quicquam sinistri ratione variationis & fugæ in processu deduceretur, hac sui præsentatione personali declinare possit. Si tamen metu juvenili distineatur reus, quin parens sui filii defensioni se offerre possit, admittivé debeat, non dubito. Nam & ego in puncto homicidii matrem pro filii sui defensione, non solùm quò ad excusandam absentiam, sed & defendendum homicidium, admissam fuisse, obtinui judicio & sententiâ inclytæ Academiæ Marpurgensis. Iis porrò, quæ de juramento in criminali nego-

negotio, ad defensionem & expurgationem, directò adhibendo Dn. Consultor respondit, cum *Bertazz. in suprad. consultat.* super simili facto, tum quoque *Recess. Imper. de Anno 1512.* §. vnd nach dem bey den Alten/ꝛc. adminiculantur. Nam in dicto Recessu expressè satis cautum, das auch in majoribus delictis criminaliter capitalibus, ut in punctis der diffidation/ Absagung/ Mordbrennen/ vnd dergleichen/ habeat locum juramentum purgationis. Vnde argumento ducto à majore, concluditur juridicè, & ,ut puto, satis evidenter, habere locum juramentum purgationis in aliis delictis minoribus. Caput alterum principale quod attinet, quod in decernendâ pœnâ extraordinariâ vel omnimodâ absolutione consistit, plus videtur continere dubii. Id verò dubii nihil habet, reum ab ordinariâ pœnâ omninò fore absolvendum: Quicquid enim sit, omnibus circumstantiis probè consideratis, reum, etiamsi latæ culpæ reus convincatur, ordinariæ pœnæ non esse subjiciendum, palàm est. Considerandum enim est futuro hujus causæ judici, quod cordatè non minus, quàm juridicè *Alex. in l. 2. ff quod quisq; juris. & Dec. in l. in actionibus num. 19. ff. de in litem jurando*, reliquerunt: Quod si Iudex condemnaret aliquem propter latam culpam, ad pœnam mortis naturalis, contra legem Corneliam, eum esse rursus decapitandum, neque juvari ad sui excusationem, quod lata sit culpa, jus ignorare, cujus ignorantia sæpius ille mortis pœnam dictarit, non dolo. Obstare enim tali judici redarguitionem, descendentem ex regulâ de cœlo ex ore veritatis & sancitis Imperatorũ promanatâ: Quod quisque juris in alterum, &c. Cæterùm, an internecio hæc, ex latâ vel leviori, vel omninò nullâ culpâ processerit, de eo judicium ferre, an expeditum processum fortè non adeò facilè fuerit. Et hunc [illegible] reum admonitum velim, ut qualiter sinistras, hoc casu (meo judicio) obstantes præsumtiones à culpâ, primo aspectu quidem non remotas, declinare velit, sibi prospiciat: Nimirum 1. quod archibusium globulo oneratum esse ignorare non potuerit, vel cum ipsius fuisse affirmetur, ideò ejus statum ignorare non debuerit. 2. Tum quod huic consequens est, archibusium glande

 onera-

oneratum, in conclavi displodere, rem per se adeò usque non solùm tutam, sed nec apud discretos, prudentes, ac circumspectos consuetam esse. 3. Idque adeò tantò periculosius fore, si homines circumstent, qui facilè, ut & ex pluribus exemplis mœstissimis constat, exinde lædi possint. 4. Quodque itidem apud omnes in confesso sit, sclopорum bonitatem aut perfectionem non in ejectione ipsius globi præcisè, sed in parte archibusii adnexâ, quâ pulvis tormentarius accenditur, unicè consistere, exindeque perfectionem & agilitatem unicè, præsertim in sclopis istis manualibus, æstimari. Vnde cum igniferum illud instrumentum non usque adeò annexum sit, quin de facili ab onerato sclopo sejungi possit, non sine culpâ videtur omissa ejus instrumenti separatio. 5. Quod horum sclopорum gestatio magis prohibita, *Cephal. conf. 204. num. 38. alleg. à. Bertazzolio. lib. 1. conf. crimin. 30. num. 16.* 6. Et nisi valdè fallor, quartam rationem, quâ Dn. Consultor utitur, in decisione primæ suæ quæstionis, si Senatui vel cuivis alii accusanti, ab ipso defensore pro verâ suppeditabitur, contra ipsum reum inversum iri, metuo: Ex eo enim, quod amici archibusium rursùm onerarint, & sine Draconis ignivomi ad rotam admotione, dissolvere, reiteratis præsertim aliquot vicibus, non potuerunt, nihil magis præsumtivè concludi posse videtur, quàm prædictum Draconem, tempore internecionis, verè fuisse rotæ igniferæ impositum, & contrariam Domini Consultoris rationi præ se ferre, culpæ sc. præsumtionem. Ad horum autem & similium obstaculorum elisionem, meo quidem Iudicio, juramentum purgatorium nihil quicquam præstabit: Illius enim vis in eo quidem, ut homicidium à classe dolosarum internecionum excusare possit, plurimum, pro re natâ, & circumstantiis consideratis, conferre poterit, verùm ab hac illâ culpâ non itidem exonerabit. Id quod exinde evidentem suam rationem habet, quod dolus in corde & animo consistit, unde per juramentum purgari posse, dubium non est (culpa, verò cum in facti externi commissione vel omissione apparente consistat, mediante judice, eam præsumtionem operatur, quam ipsum factum commissum

ſum vel omiſſum præſentat, neque vi juramenti ad hoc vel illud culpæ genus declinari poterit, ſed arbitrio judicis, ex quàm plurimum conſuetis vel non conſuetis, extra culpam licitis vel citra culpam non licitis hominum factis, adhibitâ juridicâ prudentiâ, dijudicari ſolet, & qualis quantaque ſit culpa, ex jure & judicio judicantis, nō æſtimatione juratâ committentis, definiri debet. Quare tandem in eam deſcendo animi ſententiam, hæc, & ſi quæ fortè aliàs ex fugâ (cujus objectionem ex eo facilè ſubductam iri perſuaſum habeo, quod reus ſciebat, ſibi cum reliquis militibus præſidiariis, qui jus non ex Codice, ſed ex vaginâ depromere ſolent, rem & negotium fore) & variatione deſumi poſſent, contraria, rei ſpontaneâ præſentatione & oblatione (quæ, teſtantibus Dd. & criminalibus Conſtitutionibus, in excuſando ingens pondus & locum habet, nec reo diſſuadenda) excuſatâ, reumque totaliter abſolutum iri. In quam ſententiam (propter ſingularem, quæ reo cum interfecto interceſſiſſe fertur, amicitiam, ob quam fieri, rerum naturâ perſuadente, aliter non poteſt, quin ipſe reus inſigniter & animitus vicem hanc doleat) proclivior ſum. Neque enim hîc extra conſiderationem eſſe poteſt, aut debet, quod, etſi videantur ante deducta contraria ſpecimen præbere alicujus culpæ, attamen & hocècontra conſiderandum eſt, reum præſentem non debere conferri cum quovis ſapiente, ſene, aut decrepito, ſed cum ſuæ ætatis, & ſtatus juvenibus, ad hoc ſcilicet, ut diſcerni poſſit, qualis in omiſſione vel commiſſione commiſſa ſit culpa; quibus penitùs conſideratis, facilè, ſi quid culpæ commiſſum eſſet, ex gradu latæ culpæ (q̄ in L. Corneliâ extraordinariæ pœnę locū facit) eximetur. Quæ omnia ac ſingula, ſi opus fuerit, ex juris fundamentis (à quo labore nunc diſtineor) ſpecialiùs deducere non erit difficilè. Atque ita ſentio, ſalvo cujuſque doctioris & meliùs ſentientis judicio, cui me lubentiſſimè ſubmitto. Quorum in fidem, præter ſubſcriptionem, Sigillum lubens appoſui, 2. Aprilis Anno 1627.

L. S. Johan Ernst von Helwede / I. V. D.
Epiſcopalis Mindenſis Conſiliarius, nec non Capituli ejuſdem Syndicus.

QVamvis, non visis integris actis, nec probationibus auditis, in causâ hâc gravissimâ & criminali, difficile sit judiciarium calculum subducere: cùm in probationibus totum ejus consistat pondus, ac indè lex & Prophetæ (ut loquimur) dependeant, præcipuè cùm in dolo ad pœnam L. Corneliæ necessariùm requisito, sufficienter demonstrando accusatoribus sæpiùs aqua hæreat, & proindè in ejus eclipsi multoties reus, etsi nihil præstiterit, absolvatur. Quamvis etiam primâ fronte adductæ rationes dubitandi satis plausibiles, & tales videantur, quæ judicem vel ad fidicularum indicia sufficientia, vel etiam ad extraordinariam pœnam forțean movere possent; nihilò secius tamen, examussìm, & exactiùs pensiculatis rationibus decidendi, contra deductis, ac facti hujus circumstantiis (quæ totum hîc faciunt) accuratiùs junctìm ponderatis, utpotè, quæ longis parasangis illas superant, planè secundùm ea, quæ proposita sunt, in Clarissimi & Consultissimi Dn. Consulentis sententiam descendo, ac ita pro causæ hujus indole circa primam non solùm, sed etiam secundam & tertiam quæstionem (tanquàm quæ utraque minùs dubietatis habet) respondendum & judicandum censeo; inprimis verò huic bono reo ad cautionem sufficientem, de se quoties toties sistendo, salvum conductum, Vor Gewalt zu Recht / concedendum existimo. Salvo semper meliùs sentientis calculo. In cujus rei fidem & testimonium, manum meam ac sigillum consuetum & hæreditarium rogatus de simplici subscriptione (aliàs enim hæc ampliùs, specialiùs, & latiùs deduci omninò possent) adposui & subjeci. Scriptum ex tempore Hannoveræ, Anno Æræ Christianæ 1627. 24. Decembris.

L. S.

Hildebrand. Gister Rhuman, V. I. D.
Consiliarius Brunsuicensis, nec non Iudicii Curialis Principalis Assessor ex Senioribus, Calebergensis Magnus Voigthius.

Hci-

HIerauff hat Herr Jacob Wedekind / zu behuff seines abwesenden Sohns / Ludolffen Wedekinds / damit dessen innocentz vnd Vnschuld / wegen deß von jhm erschossenen Soldaten / Christoph Lütkemann geheissen / an deß Tages-Liecht gebracht werden möge / eine kurtze deduction-Schrifft / neben diesem Bedencken vnd dessen approbationibus, Vnderschrifften / vnd articulis purgatoriis, cum nominibus testium, den 30. Octobris prædicti anni vbergeben / caution de præsentando reum, toties quoties, geleistet / vnd salvum conductum vor Gewalt zu Rechte / aber nicht vom Rechten / ut *Luc. Osiand. Ioh. c. 20.* ait, gesucht / vnter dessen hat sich deß erschossenen Soldaten Mutter auch angegeben / vnnd dahero Senatus Hannoveranus vor gut angesehen / selbiger Abschrifft der vorangezogenen Articul zuertheilen / vnd ad dandum interrogatoria, & Notarium examini adjungendum, si velit, & videndum produci nominatos testes & jurare, in subsidium peremtoriè auff Mitwochen post Nicasii, ist gewesen der 19. Decembris An. 1627. zu citirn / Ludoff Wedekind ist den 12. ejusdem von ehrlich: discret vnd gelehrten Leuten scharpff examinirt worden / reifflich zuerwegen / vnd den Meineid zuvermeiden / ob er das Cörperliche Iurament, darzu er sich erbotten / vnd dadurch seine innocentz beweisen wolte / auch mit gutem reinem Gewissen abstatten kondte? Sonst / da er das nicht kondte thun / were es besser zulassen: darauff er in S. Nicolai Kirchen vor Hannover / geantwortet / er konte mit guter conscientz den Eidt wol præstirn / daß er seinen guten Freund den Lütkemann / nicht auß Vorsatz / sondern vnversehen erschossen / vnd daß er / der Thäter / solches / wie erzehlet / aber mit nichten doloso animo occidendi, verrichtet / darauff hette er / wie Herrn Theologo M. Davidi Mejero bewußt / an dem Ort / den Ludolff Wedekind beständig / vnd ohn eintzige titubation / gezeiget / vor seinem Abzug ins Niderland / das Nachtmal deß HErrn in selbiger Kirchen empfangen / vnd weiln er Wedekind / solches bereits hette gethan / vnd sich getrawet / dasselbige für Gott zuverantworten: als konte er auch kein bedencken haben / mit einem Corporlichen Aidschwur / daß er den Soldaten / darauff er vorhin keinen Haß gehabt / nicht fürsätzlich /

sätzlich /

sätzlich / sondern unversehens erschossen / hoch zubetheuren. Nun solte fast nötig sein / daß Herr Jacob Wedekind / der Vatter / sich bey dem Herrn Theologo und obristen Prediger dieser Statt erkundigte: Ob es hierumb also bewandt / wie sein Sohn berichtet? Vide *Hartm. Hartman. tit. 15. de testib. obs. 16. n. 33. Ioachim. Mynsing. cent. 3. observ. 75.* Und wann dem nun also sein solte / köndte ein additional articul ubergebē / und hierüber der Pastor eidlich befragt werden. vide tamen *lib. 3. Consult. Saxon. part. 3. de judicialib. quæst. per tot. p. 455.* Nam Eucharistiæ Sacramentum sumere, das Heilig Hochwürdig Sacrament deß Altars warauff empfangen/plus est, quàm si quis apud judicem jurasset; *Adr. Gylm. tom. 4. part. 1. symphorem. vot. 38. numer. 31. & 38. fol. 304. Ioan. Meichsn. tom. 1. decis. 18. fol. 292. Paul. Matth. Wehn. in pract. observ. verb.* Sacramēt darauff nemmen. Nemo enim immemor salutis æternæ esse præsumitur, *Hippol. cons. 109. num. 31. & seqq. usque ad num. 40.* Et quanquam Sacerdos non potest compelli testificari de iis, quæ in actu pœnitentiali audivit, *can. Sacerdos. de pœnit. Panorm. in c. dilectus filius. tit. 31. lib. 2. decret. Felin. in c. cum intimavit. num. 6. de testib.* Quia hæc scit, ut DEUS, cujus officio fungitur in foro pœnitentiario, vel confessionis, *d. can. Sacerdos 2. juncto c. si Sacerdos 2. de offic. ord.* Plura hac de re videre quis potest apud *Ioseph. Mascard de probat. conclus. 377. num. 1. & 2. Prosp. Farin. de testib. quæst. 51. num. 96. & seqq. Iacob. Menoch. de præsumpt. lib. 1. præsumpt. 89. num. 26. 27. Franc. Torreblanc. in eruditissimo tractatu de dæmonolog. libr. 4. cap. 7. Franc. Zoannet. lib. rer. cottidian. cap. 28. per tot.* Attamen Sacerdos vivente, sciente, permittente, consentiente, & confirente reo, confessionem sacerdotalem relevare potest, & tunc ei fides adhibenda: *Ludov. Gilhaus. in arb. judic. cap. 6 part. 7. de præsumpt. §. 188. num. 1 2. & multi Iurisconsulti à Brun. à Sol. in Loc. communib. voc. Sacerdos, allegati,* ita concludunt. Dieweiln aber von Jacob Wedekind nicht hat bescheiniget werden können/ daß die erste Citation der Amptmann zur Stoltzenaw / Heinrich Müller/ empfangen/und also exequirt: Als hat ein Ehrnvester Rhat zu Hannover vor rhatsamb angesehen / die andertmalige Perem-

76. 77. 78. 79.

Peremtorial-Ladung abgehen zulassen / vnd bittet der Præfectus, auff ansuchen Lutkemans Mutter / mit dem vorhabenden Examine, noch in etwas inzuhalten / vnd den angesetzten Tag / welcher war der 25. Ianuarii, A. 1628. biß in die Fast- oder Frülings-Zeit zuverschieben. Sonsten bezeuget er / daß die beede Citationes eingeliffert. Hierauff ist an seiten Wedekinds / accusatio contumaciæ, junctâ legitimâ petitione, vbergeben / vnd gebeten worden / mit dem vnlängst begehrtem Examine zuverfahren: darauff Lutkemans Mutter zum drittenmal / vnd zwar peremptoriè nach Reminiscere den 13. Martii citirt worden: mit dem Anhang / vnd Avisation / daß auff weiter ihre Verzogerung / gleichwol mit der Zeugen verhör / der gebür nach / verfahren werden solle / darnach sie sich eins vor alle zurichten. Die Citatio ist vermöge deß Amptmanns zu Stoltzenaw Recepisse insinuirt / deß entleibten Mutter hat sich in termino præfixo, neben andern eingestellet / aber niemaln / meines wissens / gerichtlich angegeben; Herr Wedekind der Vatter aber inständig so wol mund- als schrifftlich zwar sollicitirt / mit dem examine der Zeugen zuverfahren / jedoch ist seiner Bitte nicht platz geben worden / sondern ist jhm extrajudicialiter vorgezeigt / auß der grossen Hannoverschen Stattkundigung / *tit.* vom Todschlag vnd Mord / nachfolgender / vnd von Bartholdo Baumgarten / Iudicii Secretario, auscultirter Extract von Worten zu Worten also lautend: So hierinnen ein vorsätzlich Mord geschehe / so sol derselbige Mörder / vermöge der Kaiserlichen beschriebenen Rechte / am Halse widerumb gestrafft werden; wo aber der Thäter entkäme / soll er die Statt ewig entberen. In dem sich aber ein vnversehentlich Todschlag begebe / vnd der Thäter mit dem erschlagenen zuvor in Vngut nicht zuthunde gehabt / wollen wir gegen dem Thäter nach befindung der Sachen Vmbstände / zuverfahren wissen / vnd vns deßhalber bey Rechtsgelehrten Rahts zuerholen / hiemit außtrucklich vorbehalten haben. Solte der Thäter aber darüber einkommen / so sol er der Statt / nach Gelegenheit / auff zehen Jar lang / oder weniger / nach befundenen Vmbständen / damit verwiesen seyn / vnd ehe nicht widerumb eingestattet werden / er habe dann erstlich dem Raht dreissig Goldgulden zur

Bruche entrichtet/ vnd den entleibten gesöhnet / wie die Wittibe Lürkemänsche neben ihrem Beystande/ sich von hie rwider auffge-
81. macht/ hat sie ein Schreiben/ so einem Erhrnvesten Raht dieser Statt vbergeben werden sol/ hinterlassen/ vnd sich darneben außtrucklich bey guten Leuten erclaret/ daß sie gantz vnd gar nicht gemeinet were/ es stände jhr auch nicht zuthun/ sich in einigen Proceß oder Weitläufftigkeit mit Herrn Jacob Wedekind zubegeben/ sondern wolte schlechts Ehrngedachtem Raht allhier das gantze Werck heimgestellet haben / vnd deren Rechtsspruch sich vnterwerffen / man möchte nur darinn thun / was Gottes Wort / die Gemein beschriebene Rechte / vnd die Peinliche Hals-Gerichts-Ordnung erforderten. Hierauff den 10. Iunii vorangezogenen Jars/haben die vorgeschlagene Zeugen den Aid depouirt/folgends seynd sie vber etliche General-Fragstück / vnd die von Wedekind vbergebene Purgatori-Articul examinirt worden / deren Aussage/ oder rotulus examinis Wedekind den 25. Iulii communicirt/ vnd hat er darauff eine kurtze mantissam ante hæc producti Consilii juris, junctâ finali submissione & legitimâ petitione pro præfigendo termino incotulationis actorum den 6. Octobris produciren lassen/ dieses Jnnhalts: daß ab dem rotulo examinis handgreifflich / daß der D. Anton Bullen seinem rechtlichen Responß præmittirter vnvermutlich cläglicher Fall / neben allen Vmbständen/ wie sie da angezeigt / wie dann die vbergebene Articuli purgatorii gnugsamb erwiesen / wie der künfftige Herr Vrtheilfasser/nach fleissiger Verlesung der attestationum, ohne Mühe vermercken/ vnd daß dabey accurirn würde/ daß bey diesem casuali homicidio kein Tumult durchauß sich zugetragen / oder derselbe gehöret worden : Vnvonnöten / darüber eine weitläuffige Probation vnd Beweisungs-Schrifft verfertigen zulassen/welches nichts anders / als ein vnnutzes Geschwätz vnd meræ repetitiones testium seyn würde : Confer *Esai. Rosencorb in Camer. observ. lib. 4. decis. 82. fol. 92. num. 113. Vent. de Valent. in Parthen. litig. libr. 1. c. 15. num 20. & lib. 2. c. 14. num. 29.* quos quoque allego *in discurs. Acad. 8. de disputationibus & allegationibus conclus. 6.* Bittet

tet derohalben Jacob Wedekind / weiln sein Sohn nicht mit geringem Vnkosten das Elend an frembden örtern bawen / vnd sein geehrtes Vatterland mit dem Rucken vber die zwey Jar ansehen müssen / vnd damit gnugsamb gebüsset / den Fall zusetzen / daß einiger Exceß von jhm begangen seyn solte (Homicidia enim fortuita vel casualia exilio voluntario punita esse, tradit *Petr Gregor. Tholos. lib. 31. syntagm. jur. univ. c. 6. n. 11.* & Græcos quondam fortuitos casus exilio voluntario coërcuisse *ex Homero* colligit *Alciat. 1. dispunct. 17. & 2. παρέρ. c. 2.* allegatus *à Bernh. Zieritz in not. ad Caroli V. constitutionem criminalem, c. 141. p. 154. ubi recenset Henrici II Regis Galliæ exemplum in hastiludio nuptiali, à Gabrielio Montgomerio, custodiæ Regiæ præfecto Anno 1559. truncati. Cunrad. Dieter. in Festo die Ioannis Baptistæ, part. 2. doctr. 3. p. 793.* Confer *Matth. Steph. de offic. judic. lib. 9. c. 12. num. 28.*) mit jhm Barmhertzigkeit zuhaben / vor eines. Vnd dann vors zweyte / hat Wedekind begehret / seinen Sohn zu dem anerbottenen Aidschwur nunmehr zuerstatten / vnd jhm zu dero Behuff sicher Glait zuertheilen / vnd daß er seinen guten Freund Lürkeman nicht auß Mutwillen / sondern vnversehens / laider / erschossen. Solches bezeuget Herr M. David Mejerus, wie ers von Ludolph Wedekind gehöret / außtrucklich / vnd aidtlich / mit diesen runden / vnd zu diesem Fall dienenden Worten: Er were ersucht / Ludolph Wedekind / wie derselbe nach dem begangenen Niderschlage sich ins Niderland zubegeben Verhabens gewesen / zucommuniciren / welchem suchen er jhm so weit statt gethan / daß er jhm Wedekind zuforderist diesen Exceß [illegible]lich geschärpffet / auch endtlich in S. Nicolai Kirchen / auff vorgangne seine Confession / vnd darauff erfolgte Absolution / das Nachtmal deß HERRN gereichet / vnd hätte er Wedekind beständig berichtet / jhme seye aber entfallen / obs für / oder in der Beicht geschehen / daß er den Soldaten nicht vorsätzlicher / sondern auß unversehener Weise (laider) erschossen hätte / vnd daß er das [illegible] Abendmal deß Herrn wol würdig empfangen wolte vnd könde. Darauff drittens / der Wittiben Lurkemänschen [illegible] Schreiben / dessen auch expreßlich der rotulus examinis im Anfang gedencket / pro judicali, & irrevocabili

 con-

confessione ist acceptirt / vnd an seiten Wedekinds purè in dieser peinlichen Sache submittirt / vnd gebeten werden / auff eine nicht eximirte Iuristen Facultät zu Concipyr: vnd Abfassung einer recht- vnd billichmässigen Vrtheil die ergangene Acta zuverschicken / wie auch den 1. Novembris geschehen; vnd ist folgende Vrtheil darauff publicirt.

13. In purgation sachen Ludolffen Wedekindts purganten / ein Todschlag in actis angezogen / betreffent / erkennen / vnd sprechen wir Burgermeister / vnd Raht der Statt Hannover / auff vorgehabten Raht der Rechtsgelerten / vor Recht / daß obgedachter Ludolff Wedekind zu dem anerbottenen juramento purgationis zugelassen / vnd zuerstatten sey: als wir jhn dann auch darzu / wie vorstehet / hiemit zulassen / vnd verstatten / vnd ergehet darauff / vnd nach würcklicher abstattung desselben ferner / der absolution halber / was recht ist / von rechts wegen.

L. S. Das dieses Vrthel den Rechten / vnd vnß vbergeschickten actis gemeß sey / bezeugen wir Decanus, vnd andere Doctores der Juristen Facultät in der Vniversität Marpurg / vrkundtlich mit vnser Facultät Insigel becräfftiget.

Publicatum in loco judicii solito den 26. Novembris Anno 1628.

Darauff Ludolff Wedekind den 12. Decembris den Aidt abgestattet / vnd muß billich der absolution halber erfolgen / was recht ist.

Con-

Consilium. II.

RESPONSUM JURIS Secundum, Miscellaneas & numero decem comprehendens quæstiones.

SUMMARIA.

1. *Homo mortuus, si forsan ob præsumtum aliquod delictum minus legitimè sepultus, refodiendus.*
2. *Homo ministerium Cœnæ Dominicæ impediens, decollandus.*
3. *Iudæus per baptismum ad Christianismum conversus, an mereatur præteritorum delictorum impunitatem.*
4. *Magistratus aliquem potest relegare ultra territorium suæ jurisdictionis*
5. *Vniversitas vel per se, vel per Syndicos obligare nequit singulares personas, ipsis non consentientibus.*
6. *Nominatio autoris non habet locum in possessoriis, si de conventi facto proprio, & non domini agatur.*
7. *Existente contradictore legitimo, remittendi sunt litigantes ad judicium ordinarium*
8. *Condemnati propter contumaciam non fiunt infames.*
9. *Quinquagesimus annus est regularũ generandi terminus fœminis præscriptus.*

10. An vasallus feudi successor, as alienum à defuncto contractum exolvere teneatur?

DIversis consultus sum vicibus, & propositæ mihi fuerunt quæstiones sequentes, quas, obliteratis tantùm personarum & rerum nominibus, publici juris facere non erubui. 1. Prima fuit: Homo mortuus, si forsan ob præsumtum aliquod delictum minùs legitime fuit terræ mandatus, an refodiendus, & secundum ritum Ecclesiasticum sepeliendus? Affirmativè respondi, per tradita in terminis terminantibus *à Dn. Ioan. Köpp. Iun decad. 1 enucl 8. per tot.* ad quem brevitatis ergò fit remissio. Plura addere potuissem, sed, ne viderer lignum in sylvam portare; ea ut superflua, omittenda esse duxi. 2. Secunda quæstio fuit: Homo, qui conviciis Ecclesiæ Pastorem publicè prosciderat, & ministerium Cœnæ Dominicæ in æde sacrâ impedierat, quâ pœnâ adficiendus? Decapitandum illum censui *per l. denunciamus. C. de iis, qui ad Eccl. confug. l. si quis. & auth. sed novo jure C. de episc. & Cleric. Nov. 123. §. si quis eum vide Matth. Steph. ad constitutionem cirminalem art. 128.* & ita respondit Collegium Iuridicum Academiæ Rostochiensis Anno 1595. mense Augusto, ut videre est ex *Matth. Steph. interp. Cod. lib. 1 tit. 2. num 45. & tit 12 numer 17.* Et locus ita potest sanctificari, ut si ibi aliquis delinquat, capite puniatur: per tradita *à Christ Besold. 1. pol. cap 12. p. (mihi) 429.* 3. Tertia quæstio fuit: An Iudæus per Baptismum ad Christianismum conversus, per hanc conversionem suam præteritorum delictorum impunitatem impetrare possit? Respondi secundùm ea, quæ tradit *Eberh Speckh. cent 2 class 1. qu. 17.* qui hanc quæstionem ita doctè explicavit, ut juxta Martialem, non toga Cordyllis, non penula desit olivis. Quare ad eum brevitatis causâ, sufficit digitum intendisse. Et Iudæus pro furto ante baptismum puniri potest, licet jam Christianus factus *Dec consil. 130 per tot.* Confer *Iul Clar. lib 5 sent quæst 51. numer. 19. & ibi Bajard. num. 47. Hier. de Cavall. tom. 1. pract quæ-*

stion.

stion. 294. per tot. Ioan. Gerhard. tom. 4. locor. Theolog. 23. §. 129. Sic, si quis deliquerit, &, delicto perpetrato, nobilis fit, superveniens dignitas nullo modo delinquentem excusabit. Quoniam censetur facta præventio, ut tradit per *Dyni & Francisci Marci* tradita, multæ lectionis vir *Dn. Ios. Nold. in erudito tractatu de statu nobilium cap. 15. num. 20.* Conferantur de Iudæo converso *Marq. de Susan. in tract. de judæ. & infidelibus part. 3. cap. 5. Henric. And. Cran. in dissert. juridico-polit. de pace religiosâ p. 2. probl. 3. concl. 5.* plures ubi tàm pro negativâ, quàm adfirmativâ sententiâ adducit Dd. Quarta quæstio fuit: An Magistratus aliquem possit relegare ultra territorium suæ jurisdictionis? Adfirmans sententia non praxi & usui solùm, sed & veritati juris consona mihi videtur, & comprobatur *per l. 1. §. 13. ff. de offic. Pref. urb.* parum obstante. *l. fin. ff. de jurisd.* Et ita statuit juris publici & privati peritissimus IC. *Dn. Christoph. Besold. lib. 1. polit. cap. 12. §. 6. num. 6. p. 522.* frustra dissentientibus *Matth. Berlich. part. 5. concl. pract. 71. num. 1. 2. & seqq. Ant. Fab. in C. de pæn. defin. 11. num. 1. 2. Dn. Ioan. Eichrod. amico meo sincero & honorando, velit. Acad. 5. de oblat. concl. 23.* ubi allegat præjudicium Reip. Hervordiensis Senatum maluisse quendam de civitate ac districtu subjecto, quàm secundum decretum Iuridicæ Facultatis in Academiâ Moguntinensi, de territoriis etjam circumjacentibus ad viginti miliaria usque relegare. Quinta quæstio fuit: An, & quando Vniversitas vel per se, vel per Decuriones, aut etiam Syndicos, obligare possit singulares personas & bona particularium ipsius Vniversitatis, ipsis particularibus non consentientibus? Pronunciavi, nunquam id fieri posse, per tradita *à Dn. Besold. 1. polit. cap. 12. conclus. 66. p. 499.* Nec enim debitum Vniversitatis, est debitum singulorum. *l. 2. in fin. ff quod cujusq; Univ. Henr. Brun. de var. univ. spec. concl. 77. a. in fin & concl. 78.* Nec obligationes, ut cives in defectum solutionis, pro debito civitatis prehendantur vel arrestentur, subsistere, verius est. *Andr. Gail. de arrest. cap. 9.* quicquid etiam *Nicolaus Losæus tract. de jur. univers. art. 3. cap. 3.* disputet in contrarium. Vtrum verò extra pugnam sit, uti loquitur idem *Gailius*

4.

5.

d. loco

d. loco in fin. novitios cives ad antiqua civitatis debita non teneri, mihi non videtur, *arg. l. proponebatur. ff. de judiciis* & per ea quæ scribit *Guid. Pap. in decis. 279. Gratian. in disceptat. forens. 169. num. 32.* Sexta quæstio fuit: An nominatio autoris habeat locum in possessorio adipiscendæ? Disputant Dd. hanc quæstionem in utramque partem, & illi non minùs, quàm milites, quos ex Draconis dentibus natos ajunt pugnantes sententiis pereunt, ut verba sunt *Franc. Torreblanc. in dæmonolog. lib. 2. cap. 43. num. 12.* Nominationi locum esse adfirmant *Br. in l. 2. num. 11. Bald. nu. 12. C. ubi in rem act. exerc. deb.* & hanc sententiam, quam etiam *gloss. in l. locum §. 1 ff. de tab. exhib.* expresse tenet, indistinctè veram esse, fatetur *Panormit. in c. fin. §. fin. ut lite non contest.* & hanc, ut crebriorem & veriorem defendit *Iacob. Menoch. 15. remed. recup. poss. num 486.* Econtra conventum nominare autorem non licere in judiciis possessoriis, statuunt allegati *ab Ilic. Vmm. disp. ad process. judic. direct. 11. conclus. 9. n. 40. Herm. Vult. in d. 2. n.* latissimè, elegantissimè ac doctissimè hac de re *Ioan. Fichard. cons. 141. n. 14.* ubi dicit, Iudicem de jure non teneri hanc nominationem admittere, ut conventum ex judicio dimittere, etiam si Dominus paratus sit liti sese offerre & conventum defendere. Et nominatio autoris sive Domini non liberat à possessorio, si de conventi facto proprio, & non autoris agatur. *Abb. in c. quoniam frequenter. §. in aliis enim 25. col. ut lit. non cont. & ibid. Ioan. ab Imm. Matth. de Afflict. decis. 217. num 2. & seqq.* Et ita memini in arduâ quâdam causâ in puncto nominationis à Magno quodam Principe decretum esse, à quo Decreto ad Cameram appellatum fuit Imperialem, & quidem ex illo fundamento, quod appellans putat, quod hîc non de facto conventi proprio, sed autoris agatur, cui tamen appellatus vehementer contradicit. Videndus de hac materiâ *Ioach. Mynsing. cent. 2. obs. 58. num. 5. 6. & cent. 3. obs. 24. ubi se remittit,* Petiti processus, & obtenta fuit citatio una cum compulsorialibus, absque inhibitione, quæ adhuc per procuratorem instantissimè sollicitatur. Septimâ quæstio fuit: An existente contradictore legitimo, remittendi sint litigantes ad Iudicium ordinarium?

narium? Non tam exigua est hæc controversia, quàm ut paucis & exiguis proponitur verbis. Adfirmat communis Dd. sententia, & fundamentum ponit *in l. fin. §. fin autem. C. de edict. Div. Had. toll.* sed errat. Quod enim Imperator *Iustinianus* adfirmat, si legitimus contradictor extiterit in judicio competenti, utriusque causam esse ventilandam, non eò pertinet, ut ad judicium ordinarium remittantur litigatores, sed potiùs ut in eodem judicio de utriusque juribus legitimè disceptetur, & ei possessio acquiratur, qui potiora ex legitimis modis jura ostenderit. Et ita Iustinianum interpretatur *Phil. Dec. in d. l. ult. numer. 42.* quem sequuntur *Parlad. lib. 2. rer. quotid. c. 5.* ubi tres saltem conclusiones principales proponit, & explicat *And. Clud. lib. 1. rer. cottid. c. 1. num. 140. 141. 142.* & latiùs hac de re egi, & quidem ex professo *in decad. consiliorum edition. secund. consil. 8. num. 121. cum seqq.* Et ita hac vice mihi labor actus redit in orbem.

8. Octava, & ea non vulgaris quæstio fuit: An condemnati propter contumaciam, sint infames? Negativè respondi, & Dd. nostri communiter dicunt, condemnatos propter contumaciam, minimè fieri infames. *Nicol. Boër desis 64. num. 9. & in specie Iacob. Menoch. lib. 2. præsumt. 70. num. 7.* testatum facit, bannitum, seu proscriptum propter contumaciam, nullo in loco cum ignominiâ, & dedecore vivere, vel mori, quamvis tale commiserit delictum, quod irrogat infamiam, quæ & eum extra territorium sequatur. Videatur omninò *doctissima & electu dignissima Oratio Ioannis Zangeri de controverso juris articulo: Vtrum reus in delictis, quæ pro atrocitate, vel pœnam sanguinis, vel infamiam merentur, sub jurisjurandi fide interrogari debeat? p. (mihi) 869.* 9. Nona quæstio fuit: An quinquagenaria ampliùs pariat? Quinquagesimus annus est regularis generandi terminus, fœminis præscriptus. Eleganter *Dn. Ioan. Kitzel. in synopsi matrim. c. 7. theor. 3. e.* Mulier enim, quæ excessit quinquagesimum annum, non potest ampliùs concipere: eò quod istâ ætate menses in mulieribus deficiant, secundùm *Aristotelem lib. 5. histor. anim. c. 14. & lib. 7. histor. anim. cap. 5. Plin. lib. 7. histor. natur. cap. 14.* & ICC. *in l. sterilis 21. in princ. ff. de*

action. emt. & vend. l. si major. 12. C. de legit. hered. Dn. Kitzel. d. cap. 7. theor. 5. c. ubi dicit, legibus experientiam suffragari. *Bald. consil. 430. incip. Titius habebat Sejam. in princ. & num. 9. vers. videtur distinguendum lib. 5. Dom. Card. Tusch. tom 5. pract. concl. lit. M. concl. 423. numer. 1.* & ita quoque Apollineæ Facultatis Doctores docuerunt *Ioan. Fernel. lib. 6. de physiolog. cap. 16. Hier. Mercur. de morb. mulieb. lib. 1. cap. 1. p. (mihi) 258. Lud. Mercat. de mulier. affect. lib. 1. cap. 4. p. 811* quibus ut in arte suâ est credendum. Videndus tamen *Alber. Botton. in libro unico de morbis muliebribus lib. 4. c. 1. p. (mihi) 258.* ut & *Lud. Mercat. de mulier. affect. cap. 5. p. 814.* Et ita nuperrimè in causâ medius fidiùs non levis momenti pronunciavit celebris Facultas Academiæ Rinthelensis 16. Septemb. Anno 1628. quinquagesimum sc. annum generandi terminum esse.

10. Decima & ultima denique quæstio fuit: An vasallus feudi successor, æs alienum à defuncto vasallo contractum, exoluere teneatur? Decidi hanc controversiam per tradita ab acutissimo Icto *Domino Henrico Bocero. in tract. quæstionum controversarum de jure succedendi in feudum. c. ult. quæst. 2. per tot. junctâ quæst. 1.* & statuo, filium, si feudum paternum obtinere velit, succedere teneri patri etiam in ejus hereditatem, & exsolvere debita ipsius, agnatum verò, si in feudum succedat paternum, repudiatâ vasalli hereditate, debitum hereditarium solvere non cogi. De hac materiâ *tractat. respons. 71. cujusdam Anonymi, in Camerâ Imperiali quondam Advocati.* & videatur Fürst. Br. Wolffenbutelsche Cantzley-Ordnung §. 68. Huic Decadi finem, vel coronidem impono, & in portum vento ratis acta secundo est, Hannoveræ 17. Octobris 1628.

***

Consi-

RESPONSUM JURIS Tertium, in arduâ quâdam matrimoniali causâ.

SUMMARIA.

1. *Facti species,*
2. *Proposita quaestiones.*
3. *Conjugium est humana vita Academia, & rosarium habens flores spinis suis intermixtos.*
4. *A Satanâ mittuntur homines improbi & scelerati ad sponsalia justè & honestè contracta impedienda.*
5. *Matrimonialis causa solet esse ardua & gravis, & in quâ propter subsistens animi periculum, cautissimè ambulandum.*
6. *Fama saepè mendax, & nocet innocentissimis, nec parcit sanctissimis.*
7. *Fama bona per testes probatur, quâ probatâ, fama mala evanescit.*
8. *Contra diffamantes remedium* l. diffamari C. de ingen. manum. *datur.*
9. *Vt & actio injuriarum, sive civiliter, sive criminaliter intentata.*
10. *Vita & fama paribus ambulant passibus.*
11. *Mors turpitudini anteponenda.*

12. *Virginitas semel amissa restitui nequit.*
13. *Injuria sponsæ illata, censetur ipsi sponso illata.*
14. *Virginis pudicitiam attentâsse se prædicans, injuriam patri & matri facit.*
15. *Injuria facta filiæ, parenti facta dicitur.*
16. *Filia, quantumvis maximè id agat, non tamen potest injuriam sibi illatam, remittendo patri præjudicare.*
17. *Injuria patri infertur atrocissima, si eo inscio filiam ipsius sibi clàm & furtivè despondisse, & eandem posteà carnaliter cognovisse quis falsò prætendit.*
18. *Filiæ pudicitiam corrupisse se jactans, patris inimicus capitalis fit.*
19. *Patri datur jus occidendi adulterum cum filia.*
20. *Injuria exindè augetur, quando illa variis in locis recitatur, & spargitur.*
21. *Atrox injuria in domo propriâ illata, & à famulo.*
22. *Magis probrosum est familiæ, si mulier, quàm si vir, polluatur.*
23. *Proprii oris confessio dicitur probatio probata.*
24. *Miles hic gloriosus, qui se rem cum Virgine habuiße, & carnaliter eam cognovisse jactat & gloriatur, cùm tamen ei nec jusculi sorbitio, minùs carnis jactata fruitio largita, octo delicta commisit, quæ ordine recensentur.*
25. *Quapropter parti læsæ palinodiam canere cogitur, & nihilominùs arbitrariè puniri potest.*
26. *Injuriarum actio non solùm in eo, qui injuriam infert, sed etiam in mandante, procurante, incitante, &c. locum habet.*
27. *Nemo præsumitur jactare suum.*
28. *Crimen fateri cogitur, qui super eo paciscitur.*
29. *Pactiones tamen pro redimendâ vexâ legitimæ sunt.*
30. *Nec contra paciscentes sinistram generant præsumptionem.*
31. *Virgo juramento hoc in casu se purgare potest, & homini vel scurræ propriam alleganti turpitudinem, credendum non est.*
32. *Rationes adducuntur pro hâc sententiâ firmissimæ.*
33. *Et præsumitur pro Virgine.*

34. Docto-

34. Doctores allegantur in terminis, Virginem, se revera Virginem esse, probare posse juramento.
35. Sponsa vitiata ab alio, repudiari jure potest, licet Wesenbecius dissentiat.
36. Sponsalia juramento firmata, sponsi & sponsæ consensu, non etiam alterutrius voluntate, dissolvi possunt.
37. Præjudicia ad hoc allegari possent, sed non necesse est.
38. Sponsalia de futuro mutuo consensu dissolvi possunt, minimè sponsalia de præsenti.
39. Quæ instar matrimoniorum legitimè contractorum, extra modos in verbo Dei expressos, dissolvi non debent.
40. Nec valet consuetudo, permittens hanc dissolutionem in contrarium.
41. Olim bonâ gratiâ abire poterat ab uxore maritus, eamq; relinquere, sed non sic hodiè.
42. Sponsalia de præsenti temerè dissolvenda non sunt.
43. Sponsalia nostra, Germaniæ consuetudine inspectâ, non esse sponsalia de præsenti, sed de futuro, scribit Ioannes Köppen Iunior. Sed hæc opinio singularis & pugnat cum communi.
44. Consensus facit nuptias, non concubitus.
45. Idem juris est in sponsalibus de præsenti, quia sunt verum matrimonium.
46. An in sponsalibus annuli vel auri datio consensum de præsenti importet?
47. Sequitur alia Consultatio juris, præsenti casui matrimoniali accommodata.
48. Et tandem annectitur tertia juris informatio prædicto casui applicata.

Figuratio Casus.

1. EIn ehrlicher/vornehmer Mann/ hat ungefehr vor dreyen Jaren auff Bitte einen Buben von 17. oder 18. Jaren ungefehrlich/ für einen Copisten/ Jungen/ und amanuensem auff- und angenommen/ aber bald denselben also erkandt/ daß er sich aller Sauffereу/ Mutwillens und Leckerey beflissen/ derowegen er im ersten halben Jar denselben abschaffen wollen/ sich aber von einem vornehmen Mann erbitten lassen/ daß er selbigen Gesellen ein Jar behalten/ und hernacher mit gutem Willen dimittirt/und bey dem Abzuge eine Verehrung zugestellet hat. Warmit derselbe die Zeit gnüglich abgezogen/ sich keines dinges vernemmen lassen/ sondern bey einem Kriegsmann in Dienst begeben/ und als er wider zuhauß kommen/ bey seiner Mutter und Schwägern auffgehalten/ täglich aber dem Gesäuffe/ wie verlautet würdt/ nachgangen/ darüber mehr als zwey Jar verlauffen/ daß er weder bey gemeldtem seinem Herrn/ oder die Frawen nicht kommen/ oder sich einiger Sachen angenommen hat. Als aber ungefehr vorm Viertheil Jar/seines Herrn erwachsene mannbare Tochter von unterschiedlichen vornehmen Oertern zur Ehe begehret/ und es so weit kommen/ daß sie einem guten Mann vertrawet werden sollen/ hat obgedachter Bube sich herfür gethan/ an der Jungfrawen Mutter unterschiedliche Schreiben abgeschicket/ darinn angeben: Ob hätte die Jungfraw jhm die Ehe versprochen/ und sie darauff sich commiscirt und carnaliter erkandt/ darüber die Mutter fast entrüstet/ den Buben ubel abgewiesen/ die Schreiben mit Fewer verbrandt/ und dem Vatter solches alles verheelet. Alldieweil aber selbiger Bube/ ungezweiffelt von andern/ und dieser ehrlichen Freundschafft gehässigen Leuten dazu verführet/ oder je zum wenigsten in seinen Unthaten animirt/ jemehr mit Schreiben in die Mutter gedrungen/ und allemal gedräwet/

dafern

daferrn sie jhn nicht abfinden wolte / daß er an den Bräutigam ziehen / jhm solches vorbringen lassen / vnd die angefangene Ehesache zuruck treiben wolte: hat die Mutter in solcher betrögnus ein Stuck Geltes / jhrem Ehewirth/vnwissend / dem Buben / jedoch mit dieser außtruckenlichen Bedingung/ einhändigen lassen/ daß sie solches nicht auß Pflicht / oder Bekandtnus der fälschlich angezogenen Ehe-Verlobnus / sondern solcher Beschwerden sich zuentladen / vnd damit durch seine falsche Zulage jhre Tochter nicht vnnüchtig gemacht / vnd die bereits guten Theil geschlossene Ehe hierdurch nicht zerschlagen / auch jhr Ehewirth darüber nicht in Vngedult vnd Hertzlaid geführet würde / gethan haben wolle/vnd dieses dahin verstanden werden solle. Welches der Bube zwar angenommen / sich zu Besserung / vnd die Jungfraw in künfftig zuvertheidigen verpflichtet / vnd aber nichts weniger / wie man jetzo in Erfahrung bringet / sich obiger vngebür bey anderm Gesindlein in gelagen vnd beysamen-Künfften vernemmen lassen / oder ja auch wol für dem / als die Mutter eine gute weil zu der Abfindung sich nicht verstehen wollen/ dermassen spargirt / daß es in vieler Leute Maul kommen / ja darunter etliche gewesen / die sich mit Frolocken alle vor diesem gesprengete / aber zu ewigen Tägen nicht zuerweisende Händel erzehlen lassen/ damit gekitzelt/ vnd weiter außgebracht. Immittelst aber ist die Ehesache so weit volnzogen / daß die Eltern auff gewöhnliche Werbung dem ehrlichen Mann jhre Tochter despondirt/ sie deß Brautschatzes vnd Gegen-Vermachung einig geworden / einer dem andern stattlich verehret/ vnd allein zu endlicher Volnziehung / vnd alles vereinbarter massen zu Papyr vnd schrifftlicher Außfertigung zubringen / ein gewisser Tag anbestimmet / darauff dann auch allerseits Eltern vnd Freundschafft sich mit einander zubesprechen/vnd in Bekandtnus einzulassen/da sonsten die Abrede schon beständig genommen/ vnd beede Braut vnd Bräutigam / mit der Eltern wissen vnd gutem Willen / sich mit hochbetheurlicher Verpflichtung beständig verbunden hatten / beschrieben / vnd sich auff die Reise begeben haben. Wie aber der sponsus vnterwegen vngefehr drey Meil von Mahlstätte benachtet / vnd seiner Brüder einen erwartet/ würdt

dem-

demselben von jemandt / dessen Name noch zur Zeit verschwiegen würdt / berichtet / was dick besagter Verleumbder sich berhümet haben soll / darüber er zwar bestürtzet / nichts weniger aber fortgerucket / vnd als er seine Eltern / auch andere Freunde in loco ad convivium sponsalitium destinato, gefunden / sich zwey Tage daselbst auffgehalten / die Volnziehung der beredeten Ehe zwar wol geschehen lassen ; Aber diesen Fall / wafern das Gerüchte weiter erschallen solte / vorbehalten wollen / warinn aber Pater & consanguinei sponsæ nicht willigen können / sondern ist bey dem Abzuge vorabgeredet / daß man sich der Diffamation erkundigen / vñ da nun dieselbe vnbeständig / vnd der Diffamant seine Diffamation nicht wahr machen köndte / auch nichts in handen hätte / damit er solche heimliche Ehegelübde erweisen kondte / wolte Sponsus, vnerachtet solcher vnwahrhafftigen Iactation / wie einem ehrlichen Mann gebühret / seine Versprechnus halten / vnd köndten die Pacta dotalia, so bereits auffgesetzet / utrinque vnterschrieben / versiegelt / vnd volnzogen werden. Hierauff haben Sponsus, vnd dessen Freundschafft einen vnvermerckt vnd vnbekandt an den Ort / daselbsten der Calumniant bürtig / geschicket / der dann auch selbigen zu sich zu Gaste gefoddert / vnd nach gehaltenem Trunck / vnbekandter Weise / vmb die Geschichte wegen der gesprengten ehelichen Zusage vnd Vermischung befraget / der sich dann hierwider ereläret / daß er zwar bey dem Vatter in Dienst gewesen / aber an der gesprengten Eheverlobnus were nichts / vnd hätte mit denselben Leuten nichts in vngutem zuschaffen / weren jhm auch nirgend warzu verhafftet. Mit solcher Erclärung ist die Freundschafft gantz wol begnügig gewesen / die Aeltern vnd Verwandten haben jhren Ruckweg wider an Sponsæ Vattern Behausung genommen / bey demselben zwo Nacht verblieben / dieses alles berichtet / freundlich mit der Mutter vnd Tochter conversirt / vnd sich ereläret / daß nunmehr alle Sachen jhre Richtigkeit hätten / vnd wurde Sponsus ersten Tage zu jhnen kommen / die Pacta dotalia zuvolnziehen / mitbringen: allermassen er selbsten weniger nicht / gar freundtlich an seine Gespons zu vnterschiedlichen malen geschrieben /

ben/ gewisse Zeiten seiner Vberkunfft/ jhr vnd dem Vatter ernent/ aber allemal sein aussenbleiben mit Vielheit einfallender Geschäfften excusirt: Endlich aber den Vattern an einen sichern Ort gegen sich erfordert/ vnd nach Verlauff gantzer zwelff Wochen/ erstlich angedeutet/ daß er durch vertrawliche Personen wegen deß erschollenen Gerüchts nachfrage vnd Erkundigung eingenommen/ vnd so viel befunden/ daß offtbesagter Diffamant dieses bey vielen Leuten/ vnd an mehren Oertern gesprenget/ vnd sich dabey vnleidenlicher Reden vnd Schmähungen vernemmen lassen: Derowegen jhme Sponso die Volnziehung nunmehr bedenck- vnd beschwehrlich vorkommen/ vnd darzu nicht wol sich verstehen köndte/ wafern die Vnschuld der Sponsæ nicht zu Tage gestellet/ vnd diesem bösen Geschrey gesteuret würde. Hat darauff zubedencken gegeben/ ob man diß falls das Consilium Martini Vranii, so in 3. vol. seu tom. sich befinden solle/ folgen/ vnd per officium Iudicis nobile etliche Zeugen/ die der Sponsæ guten Wandel/ Zucht/ vnd Erbarkeit bekundschaffen/ vnd das Contrarium bezeugen köndten/ per Commissarios ad id deputatos abhören lassen/ vnd damit das Gerüchte stillen köndte: dann auch alldieweil der Diffamant an andere Oerter entwichen/ ob nicht derselbe zur Hafft zubringen/ vnd in sein Sponsi & Sponsæ Gegenwart desselben aidtliche Aussage zuerforderen/ vnd nach Befindung darauff dann weiter zubeschliessen. Wie auch endlich die Diffamationes dermassen grob vnd vnleidenlich/ daß gegen solchen Buben billich criminaliter verfahren werden müste/ wafern die Sponsa sich der Zulage vnschuldig wisse. Durch diese per Sponsum geschehene Inquisition ist die Sponsa auch nicht wenig alterirt/ saget mit grosser Betheurung/ daß sie solcher Bezüchtigung vnschuldig/ dieweil aber Sponsus sie für eine solche Person angesehen/ darauff so scharpffe Nachfrage angestellet/ were jhr auch hochbedencklich in eine vngerhatene/ vnd besorglich vnrühige Ehe zuverwilligen/ sonder wolle viel lieber/ weil sie mit gutem Gewissen in keine Ehe sich begeben köndte/ auch nicht bedacht sey/ weil die erste Ehegelübde so vbel jhr bekommen/ sich zuverheuraten/ die Zeit jhres Lebens in

cœlibatu & virginitate zubleiben / mit täglicher inständiger Bitte / sie mit einem zimblichen Unterhalt zuversehen / vnd in ein jhres Glaubens verwandtes Closter vnterbringen: der Zuversicht / sie wolle hierdurch jhre Unschuld menniglichen zu Tage geben. Vnd ist von solchem Vorsatz nicht abzusprechen. Auff solchen Bericht vnd Verlauff würdt deß Herrn Consulenten rechtliches Bedencken vber die gantze Hauptsache / wie derselben allenthalben durch fügliche Mittel vorzukommen / vnd darbey vnter andern folgende

2\. Quæstiones vnd Frage zuresolviren begehret: Für eins: Ob diese entstandene Fama, Sage / vnd Gerüchte / durch den vorgeschlagenen / vnd auß dem Vranio allegirten Weg (wie der Concipient zwarn dem Herrn Referenten sich darauß zuersehen anheimbstellet / vnd seines Theils deß Consilii nicht bemächtiget werden können) hinwider abzuwenden / wie solches am nutzlichsten vnd formlichsten anzustellen / vnd in was Namen außzuführen / oder aber / ob einiger ander Zweck / allermassen dero etliche der *Marquardus Freherus in suo tract. de famâ, cap. 17. & latius in tract. de existim. lib. 2. cap. 9.* andeutet / mit besserm Bestand zur hand zunemmen vnnd zupracticiren / sonderlich in diesem Fall / da man den Autorem solcher Diffamation weiß / vnd vielleicht sich dessen an andern Oertern / wa nicht so bald / jedoch / mit Gelegenheit / ermächtigen möcht. Fürs Zweite / vnd da man den Diffamanten zur Haffte bringen kondte / ob das rhatsamb vnd thunlich: item, wie gegen demselben criminaliter oder civiliter, vnd in was Namen zuverfahren / vnd was mit solcher Diffamation er für delicta begangen / vnd für Straaffe verwirckt? Zuvorderist / alldieweil sein Intent dahin sich gerichtet befindet / von der Mutter ein Stuck Geltes zuerpressen / solche auch durch Bedräwung jhrer Tochter vbersagter falscher Beymessung / bößlich abgenötiget hat. Zum Dritten / was dem Vater gegen dieselbige (so solche Iactationes nicht allein gerne angehöret / wa nicht den Diffamanten dazu angereitzet / sondern auch folgendes vnter die Leute disseminirt / vnd dem Sponso eben die Zeit / wie er zu Volnziehung der Eheverlobnus vnter Weges gewesen / angebracht) für Actiones competi-

ren /

ren? vnd ob dieselbe vor/ oder nach/ oder aber zugleich bey wehrender Anclage deß Diffamanten zuintentiren seyen? Zum Vierten/ ob dem Vatter/ vnd der Tochter auch bey solchem Proceß schädlich/ hinderlich/ vnd dem Beclagten ad excusandum à pœnâ vortheilig seyn möge/ daß die Mutter nicht auß Schuldigkeit/ sondern mit obiger Bedingung solche vnwahrhaffte Diffamationes abzuwenden/ dem Buben etwas geben lassen/ zumal/ weil der Vatter der Sponsæ sich dessen nicht theilhafftig gemacht? dabey dann auch zuconsideriren/ ob nicht dasselbe/ was der Bube also empfangen/ von jhm zurepetiren sey/ vnd wer solche Repetition anstellen solle? Zum Fünfften/ den Fall zusetzen/ wann etwa solch angegebenes Gerüchte mit seinen Qualitäten vnnd erforderten Requisiten sich beständig erweisen lassen köndte/ oder der Diffamant bey seiner Iactation beharren würde/ ob dann Sponsus von seiner Promission/ vnd aidlicher Zusage darumb zuresiliren/ vnd dieselbe zuretractiren fuge habe: In diesem Fall/ da die Jungfraw der Zulage nicht geständig/ auch dero durch einen Aidschwur sich entledigen vnd expurgiren/ vnd der Diffamator sonsten die heimliche Eheverlobnus/ wie recht/ nicht erweisen würde? Zum Sechsten/ ob die Jungfraw auch jhres Theils in jhrem Gewissen gesichert/ da sie solcher Beymessung halber jhr Gemüt mutiren/ vnd jhres Theils von der Zusage vnd Eheverlobnus einen Absprung nemen würde: bevorab aber/ ob durch solch Votum Castitatis jhre Vnschuld bewehret/ vnd die Verdacht so viel besser weg geräumet werden können? Zum Siebenden/ wie es mit demselben/ was einer dem andern stattlichs verehret/ zuhalten? Ob es der Jungfrawen zurahten/ daß sie die Zusage auffruffe/ vnd die arrhas sponsalitias remittire/ oder aber abzuwarten habe/ wie der Sponsus sich veranlassen werde/ vnd im fall derselbe ruckfällig werden möchte/ wie man sich dagegen zuverhalten habe? Was den Herrn Consulenten hierüber zuadmoniren nötig vorfallen würde: darüber bittet man Bericht vnd nötige ersprießliche Information/ damit die belaidigte Aeltern jhres verhaltens sich so vielmehr darnach zurichten haben mögen. Dabatur 12. Septembris, Anno 1627.

Den mir vbergeschickten casum, neben Sieben vnterschidlichen angehefften Fragen/ habe ich verschlossen zu meinen Händen wol empfangen / vnd darab deß Herrn vnd seiner Haußfrawen Haußcreutz mit dero Tochter der Jungfrawen / vngern vernommen / vnd bin darüber bestürtzet worden; weiln es aber die tägliche erfahrung bezeugt / daß wir Eheleute nicht allzeit in den Rosen baden können/ vnd so wol glück als vnglück in dem Christ: vnd GOtt wolgefälligem Ehestande außstehen müssen / vnd dahero von den Alten / vnsern hochgeehrten Vorfahren / der Ehestand eine Schule deß Creutzes genandt würdt / vnd darinn keiner außlernen kan/ ut pulchrè cecinit *Stigelius*:

Conjugium humanæ quædam est Academia vitæ,
In quâ nemo satis se didicisse putet.

Das ehelich Leben würdt genant:
Ein heilig Schul vnd seeliger Stand/
Darinn man lernt / was man nicht kan.
Gottes Wort vnd Willen hengen an.

Et est rosarium, habens flores spinis suis intermixtas, mel & fel. Plura hac de re *Conrad. Dieter. in analys. Evang. Domin. 21. post Trinitatis. observ. 2. Hermannus Latherus in tractatu doctissimo de censu lib. 3. cap. 3. num. 64.* Auch solch vnd derogleichen Haußcreutz/ besage der Historien schribenten/ vor hundert vñ mehr Jaren / Christlichen / ehrlichen / vnd frommen Eltern begegnet/ gleichwol dasselbe mit Christlichem gedultigem gemüte außgestanden haben: als wolle der Herr mit seiner Haußfrawen/ damit er als der Macrinus, de quo *Plinius lib. 8. Epist. ad Gemianum: Henning. Arnisæ. lib. 1. doctr. polit. 3.* mit seiner Ehegemal / Christlich/ fridlich / vnd absque ullo. fribusculo, sine jurgio, sine offensâ, lange Jar hero gelebt / vnd die Kinder in Gottes forcht / zucht/ vnd erbarkeit erzogen / diß hertzleid mit dem langen Mantel der patientz bedecken / vnd es nur gewißlich darfür halten / das der Teuffel / als ein Erbfeind deß heiligen Ehestandes / auß der Helle deß Herrn seinen alten Jungen abgefertiget / die zwischen Braut vnd Bräutigamb beliebte / vnd mehren theils beschlossene Ehe zu-

ver-

verstören / wie dann davon der Herr *Ernest. Cothm. vol. 1. resp. 10. num. 81. 82. 83.* gar herrlich schreibet / his formalibus verbis: Homines sapientes & providi, simulatque de virgine aliquâ spondendâ consilium inierunt, non ante quiescant, quàm desponsatione factâ, ne à Diabolo, aut ab hujus membris, honestorum sponsaliorum & matrimoniorum hostibus, sponsalia vel omninò impediantur, vel ad explicatus difficiles perducantur, quemadmodum, proh dolor, fieri videmus his postremis temporibus, quibus sathan supra modum sævit, & homines improbos ac sceleratos ad sponsalia justè & honestè contracta impedienda & rescindenda excitat & impellit. Aber es muß dem diffamanten sein traduciren / jactiren / vnd ehrenrüriges anzepffen wegen der gesprengeten / vnd auß der Lufft gesponnenen ehelichen zusage / vnd darauff erfolgete fleischliche erkandtnuß / nicht sehr außlauffen / sondern billig mit recht gegen demselben andern zum Exempel / vñ dem injurianten zu wolverdienter Straffe / geeiffert werden: ne audacissimus ac impudentissimus quisq; bonorũ parentum filias dulcissimas majore injuriâ adficiat, & de istis & plura & graviora mentiatur. *arg. l. 1. §. sed & si quis ff. de Carbon. edict.* Als aber vber die specificirte / vñ nachgesetzte quæstionen mein Bedencken erfordert würdt / so erkenne ich mich schuldig / nach fleissiger verlesung deß facti speciei, vnd reifflicher erwegung aller circumstantien vnd Vmbständen (nec enim aliter fieri potuit, nec debuit, præsertim in hac matrimoniali causâ, quæ ardua est & gravis, in quâ, ut quæ spiritualis est, propter subsistens animæ periculum, cautiùs est ambulandum, diligentiorique indagine negotium examinandum, & maturiùs consulendum; *Herm. Vult. cons. Marpurg. 15. num. 6.* imò gravissima & maximi momenti est, tum quia de filiâ patriæ potestati, quę res inæstimabilis est, *l. filiusf. §. sed liberos. ff. de legat. 1.* contra patris voluntatem subducendâ & eximendâ tractat: tum quia de virginis, honestissimis parentibus natæ & piè educatæ pudicitiâ attentatâ & læsâ agit. *l. item apud Labeonem ff. de injuriis.* Tum, quia totius familiæ existimationem respicit. *l. justa de manumiss. vind. l. isti quidem §. quod si quod metus causa. Alexand. cons. 133. n. 8. lib. 6.* Tum denique,

4.

quia ad publicam utilitatem & honestatem, ac mores etiam publicos pertinet. *Salicet. in l. 1. num 30. C. de rapt. virg.*) solches mit abschneidung verdrießlicher lenge / vnd sine truffis, wie *Rol. à Vall. vol. 1. consil. 1. num. 4.* redet/ & superfluis allegationibus, jedoch/ judicio rectius sentientium salvo, zueröffnen.

Die Erste quæstion: Ob dise entstandene Sage vnd Gerüchte durch den vorgeschlagenen / vnd auß dem Martino Vranio angezogenem Weg/ hierwider abzuwenden/ oder was für Mittel zu dero behuff an die Hand zunemen vñ zu practisiren seyen? betreffent/ ist dieselbe Sabbathina, vnd dahero muß sie vorsichtiglich auffgelöset werden. *Ernest. Cothm. vol. 1. consil. 44. num. 45. Vent. de Valent in Parthen. litig. lib. 1 c 6. num 25.* Dann die Dd. vnd Lehrer der Rechte tradiren varia remedia ad famam gliscentem opprimendam, impediendam, sedandam, & compescendam. Von Herrn Breutigamb vorgeschlagens Mittel ex *Vranio* zufolgen / vnd per officium judicis nobile Zeugen / die der Sponsæ guten Wandel / Zucht vnd Erbarkeit bekundschaffen / vnd also contra hanc spargentem famam contrariam beweisen konden/ durch dazu verordnete Commissarien abhören zulassen / hat meines erachtens/ Bedenckens. Sonsten ist mir nicht vnbekandt/ cõtra serpentem famam (quæ sæpè mendax & iniqua est, & teste *Senecâ*, vix vero favet, *Bernh. Zieritz. in not. ad Caroli V. Constit. criminal. c. 25. verb. fama aut improbis moribus. p. 40. ubi refert Thomam Grammaticum scripsisse, quod nunquam viderit processum, in quo repererit famam publicam legitimè esse probatam*, nocetque innocentissimo, nec sanctissimis hominibus fraude inimicorum falsa vulgantium, parcit. *Quintil. libr. 5. c. 3. Symmach. in epistolis paßim. Petrarcha lib. 2. de remed. dial. 25.* Non enim considerandum est, quia dicitur sic, sed unde, & quid, & quale dicitur, & à quibus: Exemplo quippe perniciosum est, testimoniis credere, non testibus. *l. 3. ff. de testib.* & pro hac opinione *textus est in cap. 22. Exod.* ibi, nec in judicio plurimorum acquiesces sententiæ, ut inde devies: cum magni, sanctique viri vulgi opinione perierint ac trucidati sint. Omitto antiquos, & in unum finio: Christus enim per voces populi crucifixus est,

6.

est, ut eleganter loquitur *Franc. Cason. in aur. tract. de indic. atq; tortur. tract. 8. cap. 2. num. 13. 14. 15.* Non satis est, quempiam accusare, sed convincere accusatum peccati decet. Nam si accusare sufficeret, nemo esset innocens. *Ioan. 8. 46.* Accusatur Stephanus *Actor. 6. 11.* Paulus, *Actor 16. 19. 20. & seqq.* Daniel, *Dan. 6. 15.* & ejus socii, *Dan. 3. 7.* & innocentissima illa & pudicissima Susanna. Vide *de eâ & Daniele historiam.)* contrariam per testes probari posse famam, quâ probatâ, fama mala evanescit, &, ut *Minutius* ait in *Octavio*: omnium fama, quæ semper in sparsis mendaciis alitur, ostensâ veritate, consumitur. Gaude, *inquit Chrysost. in homiliâ*, de innocentiâ & exulta, gaude, inquam, quia ubique illæsa est, ubique secura. Si tentaris; proficis, si humiliaris, erigeris; si pugnas, vincis, si occideris, coronaris. Conscientiam bonam convitium non vulnerat. Quid obesse poterit; si omnes derogent, & sola conscientia defendat? *Cunrad. Dieter. in festo feriæ tertiæ penteçostes. p. (mihi) 701* Andere Rechtsgelehrte aber schliessen/ fürnämblich wie in gegenwertigem Fall/ da man den famigeratorem (qui famam in vulgus jactavit & sparsit alterius lædendi, & sibi alicujus juris asserendi causâ, cujus deinde dictum facilè credula multitudo sequitur. *c. cum in juventute. ext. de purg. cleric.)* weiß/ vnd dessen bemechtiget sein kan/ premium esse adversus eundem remedium notissimæ *l. diffamari. C. de ingen. manumiss.* per quod diffamanti, si id, quod vulgat & jactat, probare non potest, per Iudicis sententiam perpetuum super diffamatione & totâ causâ silentium imperatur, atque os quodammodo obturatur, *Marq. Freher. lib. 2. de fam. cap. 17. num. 2. 3. 4. Ioach. à Beust. in erudit. tract. de sponf. cap. 32. cum seqq. Paul. Cypræ. de jur. connubior. cap. 13. num. 1. 2. 3. Ernest. Cothm. vol. 3. resp. 4. numer. 26.* Ob nun durch diß gelinde mittel/ gestalten Sachen nach/ dem Werck könne abgeholffen/ vnd dem diffamatori das Maul gestopffe werden/ stelle dem Herrn ich anheim. Meines beduenckens/ kan es nit wol geschehen: sintemal wer einmal ein Schelm/ bleibet wol in Ewigkeit ein Schelm/ & qui semel verecundiæ limites transgressus est, eum gnaviter oportet esse impudẽtem, ut post Diphilum

7.

8.

lum & Ciceronem ait *Nicol. Reusn. claß. 2. Symb. Imper. 25.* Nun aber hat der grobe Injuriant vnd Bube sich einmal verknüpffet/ deß Herrn eigen Berichte nach / von solchen Calumnien vnnd Schmäheworten abzustehen / vnd die Jungfrawen in künfftig zuverthedgen/ welches er nicht gehalten/ dahero dann zuvermuhten/ da solcher wissentlich verlogener Ehrenschänder *ex vulgari L. diffamari*, solte verabladet werden / vnd er sein vngereimbtes Intent nicht erweisen konde/ vnd jhm ein ewig stillschweigen durch Richterlichen Spruch also imponirt vnd aufferlegt würde / daß er gleichwol von seinem proposito nicht weichen / sondern in künfftig sein vngehaltenes Maul waitlich wancken lassen / vnnd in Wein vnnd Bier-Zechen seine vorige cantilen / mit dazu dienlichen vnnd ersprießlichen circumstantien (historiæ enim probant, & experientia omnium rerum magistra testatur, homines istos, qui suis mendaciis, aliis imponere, & conditionem suam meliorem facere adnituntur, omnes rerum & factorum circumstantias, tantâ arte explicare posse, ut dejeres, ea vera esse, quæ dicant & proponant. *Iacob. Menoch. de arbitr. Iudic. quæstion. lib. 2. cent. 4. cas. 318. num. 30. & seqq.* Et anima semel malignitate capta, omnes insaniæ numeros explicare consuevit, quodque nihil sit, quod homo malitiæ deditus, excogitare & invenire non possit, post *Chrysosthomum Ern Cothm. vol 1. cons. 15. n. 183. 184.* Nonne Martinus Guerra cum Arnoldo Tillio collatus, ppemodum invictus hæret? adeò melius ille impostor mendacia sua fucare callebat, quàm hic veritatem tueri, *ut historia (in casu matrimoniali) admodùm memorabilis & prodigiosa indicat: Videatur Arrestum Tholosanum)* widerholen / vnd sich damit ergetzen würde / vnd mußten alsdann von newem scharpffe Rechts-Mittel zu Abtreibung deß bösen Geruchtes/ vor die Hand genommen werden / per tradita *à Marq. Freher. d. c. 17. num. 5. & seq.* Demnach aber die Jungfraw vnd jhre Eltern / ja auch die löbliche Ehrliche Freundtschafft durch solch jactirn vnd berhümen / hoch vnd grob injuriirt / auch grober / ehrenrhüriger nicht können angezepffet werden / ja auch die Jungfraw mich hochbetheurlichen Worten anzeiget / daß sie der Bezüchtigung vnschuldig: als erachte

9\. ichs

ichs gäntzlich dafür / daß actio injuriarum wider den Ertzbuben zu intentirn sey.

Wie / vnnd welcher gestalt aber vorangedeute Injurien Clage anzustellen sey/Peinlich oder bürgerlich/solches wirdt vors Zweyte gefraget? Meiner Einfalt nach / vermeine ich / daß der Sycophant zur Hafft zubringen/ vnd peinlich zuverfolgen sey/vnd den Civil-Proceß an die Hand zunemmen / der vnleidentlichen grossen Injurien halber / kan ich in diesem fall nicht rahten. Nam vita & fama paribus passibus ambulant, & quisquis famam & existimationem suam salvam & integram conservare, & non minori curâ ac vitam defendere debet, *l. 9. de manum. vind. l. isti 8. §. pen. quod metus caus. l. 104. de R. I. Novell. 14. §. 1. vers. si enim. l. 8. Cod. de decur. Henr. Bocer. in l. un. C. de famos. libell. in proœmio num 1. 2. 3. 4. 5.* Imò ex Augustini sententia, crudelis est, qui confidens conscientiæ, famam suam negligit. Hinc nonnulli etiam mortem turpitudini anteponendam censuerunt, uti constat ex his, quæ hanc in sententiam cumulant *Andr. Gail. 1. obs. 123. num. 5. 6. Paull ab Eitz. libr. 7. Ethic. cap. 41. Barth. Chassan. in Catal. glor. mundi part. 11. consid. 28. Schurff. consil. 2. num. 22. & seq. cent. 4. Schrad. de feud. libr. 4. cap. 4. num. 105. Crau. lib. 1. consil. 49. num. 7. Ierem. Sets. de juram. lib. 4. cap. 14. num. 6.* latiùs & copiosiùs egò *discurs. Academ. 1. concl. 21. Cunrad. Dieter. in Festo feriæ tertiæ pentecostes, p. (mihi) 695.*

Quæst. II.

10.

11.

Omnia si perdas, famam servare memento.
Quâ semel amissâ, posteà nullus eris.
——————*Nulla reparabilis arte*
Læsa pudicitia est, deperit illa semel.

Nec virginitas semel amissa, restitui potest, *l. un. C. de rapt. virg.* & Virginius filiæ suæ honorem ipsimet filiæ anteponendum esse, existimavit, & *Divus Hieronymus Epist. ad Eustach. de custod. virg.* audacter, *inquit*, dicam: Deus, cùm omnia possit, suscitare virginem post ruinam non potest, & infamiam facti tollere Summus Pontifex nequit, *Ferd. Vasq. 1. illustr. quæst. 11. num 20. Matth. Berl. part. 4. concl. pract. 1. num 11.* Ego *discurs. Acad. 1. concl. 22.* Et concors sententia est inter Theologos & Philoso-

12.

M phos,

phos, virginitatem semel amissam, neque artificio, neque Dæmonis ope restitui posse; nec potest Dæmon sanare, quæ perierunt: quia de privatione ad habitum non est possibilis regressus, *Aristot. lib 5. Physic. & lib. 2. de generat.* De virginitate non restituendâ *videatur Doctissimus Franc. Torreblanc. in tract. de dæmonologiâ, lib. 2. cap. 19 num 1. 2. cum seqq.* In was Namen aber wider den autorem famæ criminaliter zuverfahren / hat es anfänglich zwar das ansehen / als wann solches dem Bräutigamb

13\. von Rechts wegen gebühren wolle. Nam injuria Sponsæ illata, censetur ipsi Sponso illata, *l. item apud Labeonem. §. Sponsum ff. de injur. Prosp. Farinac. de var. & divers criminib. quæst. 105. nu. 271.* cujus encomium vide *apud Sigism Witt. cons. crim. 4. num. 14. pag 369.* Aber nach Art dieser hochwichtigen Sache / wil solches dem Herrn / als Vattern / obliegen vnd geziemen / vnd kan solcher Proceß in desselben / vnd der Tochter Namen geführt / vnd außge-

14\. übet werden: Virginis enim pudicitiam attentans, aut attentâsse se prædicans & glorians, vel etiam stuprum inferre virgini cupiens, injuriam patri & matri facit, ut scribit *Pompon. in l. 2. §. initium. ibi: contumeliam stupri, ff de orig. jur. Barth. Chassan. in Catal. glor. mund. part. 10. cons 36. vers. & ideò videtur.* Et aliàs extra omnē dubitationis aleam positum est, injuriam factam filiæ, patri fa-

15\. ctam esse. *Prosp. Farinac. d. tract. & quæst. n. 254.* & eidem competere actionem injuriarum, si filiæ injuria & contumelia inferatur, *Franc. Burs. cons. 145. num. 16. Rol. à Vall. volum. 1. cons. 24. num. 43. Henr. Bocer class. 4. disput. 4. th. 51.* Quod usque adeò verum est, ut duæ actiones ex eâ injuriâ nascantur, quarum altera filiæ, altera parenti competit: *l. non solùm. §. si pater ff. de procur. l. servo. §. 1. l. pater. ff. de injur.* quia pater in existimatione filiæ propriam pati injuriam censetur; *l. 2. C. de injur.* imò injuria filiæ nostræ illata, pudorem nostrum pertingit, *l. 1. §. usq; adeò. ff. de injur.* & pro affectu paterno magis in liberis terremur, *l. isti quidam. ff. quod met. causâ.* ac per filiæ corpus, famam & existimationem magis periclitamur, *§. fin. Inst. de noxal. act.* Denique ad patris officium non tantùm pertinet, ut filiam in omnibus tueatur, *l. sed etsi unius. §. quid deindè. ff. de injur.* & suam

suam suorumque injuriam exequatur, *l. 3. §. sed etsi mulier. ff. de hom. lib. exhib.* Sed & ut filiæ maculatæ existimationem purget, vindictæ paternæ vel maximè interest, uti *Imp.* ait *l. 1. §. 2. in fin. C. de rapt. virgin.* Quâ ratione etiam fit, quod filia, quantumvis maximè id agat, non tamen possit injuriam sibi illatam remittendo patri præjudicare, *l. 1. §. usq; adeò. ff. de injur. Franc. Marc. dec. 675. num. 2. part. 1. Ioan. Harpprecht. in §. patitur. 2. num. 4. Instit. de injur.* Quia secundum *Catullum*: 16.

Virginitas non tota tua est, ex parte parentum est.
Tertia pars matri data, pars data tertia patri.
Tertia sola tua est.

Et hanc præsentem injuriam & contumeliam prorsùs atrocissimam, gravissimam, & planè diabolicam esse, nemini vel tria saltem Stesichori tenenti, non manifestum esse potest. Injuria enim patri infertur atrocissima, si, eo inscio, filiam ipsius sibi clàm & furtivè desponditsse, & eandem posteà carnaliter cognovisse, quis falsò prætendit, *Paris. consil. 29. num. 54. part. 3. Iacob. Menoch. cons. 69. num. 32. & 33. vol. 1. Matth. Wesenb. in §. 1. num. 7. Inst. de injur.* Imò filiæ pudicitiam corrumpens, vel etiam corrupisse se jactans, patris inimicus capitalis fit. *Barth. Chassan. in Catal. glor. mund. part. 12. cons. 36 vers. & ideò & vers. sed quicquid.* Quod indè solùm intelligi potest, quod patri detur jus occidendi adulterum cum filiâ, *l. patri 20. cum seq. ff. ad L. Iul. de adult. Hub. Giph. in dispp. Instit in prœmio p. 9. Bernh. Zieritz in notis ad Caroli V. constit. criminal. cap. 142 verb. in adulterio cum uxore aut filiâ. & c. 121. p. 159. Cunrad. Rittersh. in jure Iustinianeo, part. 12. cap. 5. num 2. cum seqq. Christoph. Besold. 1. polit. cap. 10. concl. 43. Valent. Forster. de jurisd. Roman. fol. 148.* Et præsens injuria exindè quoque augetur, quod illa delicta, de quibus filia incusatur, in specie à diffamatore, & quidem variis in locis recitata & iterata fuerũt, *Br. in l. si cui, §. fin. n. 6. ff. de accus. Bald. in l. sed novò. num. 4. C. de serv. fug. Paul. Paris. cons. 78. num. 18. 19 20. 21 Barth. Socin cons. 118. num. 1. volum 1.* tùm quia injuria in domo propriâ illata est, *Philipp. Corner. consil. 159. num. 11. vol. 2.* Tùm quia à famulo facta est. Crescit enim 17. 18. 19.

contumelia ex personâ ejus, qui contumeliam fecit, *l. sed si cujus §. quadam. ff. de injur.* Tùm quia in personam & corpus ipsum illatum est, *Guid. Papæ dec. 324.* Imò pudicitiam & existimationem universæ familiæ denigrat, *Aug. Berojus consil. 173. num. 8. vol. 3.* tùm quia in virginem contumelia dicta est. Magis probrosum est familiæ & toti cognationi, si mulier, quàm si vir polluatur, & maculata dicatur. *Nicol. Boer. consil. 4. num. 19.* Hùc pertinentia in terminis planè terminantibus pleno sacco tradit *Ern. Cothm. vol. 1. consil. 15. num. 88. 89. 90. num. 170. cum seqq.* Videatur *Dn. Ant. Nesen. decad. 2. miscell. cont. quæst. 3.* & injuria facta uni de agnatione, dicitur facta cæteris de familiâ, *Franc. Becc. consil. 85. num. 13.* Was der Diffamator, dieser Diffamation halber / für delicta begangen / ist altioris indaginis, und nachzuforschen nicht geringer Importantz: Meiner Meinung nach / hat er unterschiedliche Exceß committirt / *l. 1. vers. quia duplici, C. de rapt. virg.* & in hujusmodi delicta propriâ confes-

23. sione (quæ probatio perhibetur, diciturque probatio probata, *Crav. consil. 61. num. 3. Rol. à Vall. consil. 72. num. 2. 3.* imò probata, *l. gener. §. & siquidem C. de reb. cred. l. ult. C. de Episc. & Cler.* superlativa reliquarum omnium de mundo, *Nevizan. consil. 37. num. 7. Riminal. Iun. consil. 242. num. 64. & seqq. lib. 7.* Idcircò tanquàm luna inter reliquas stellas fulget, *Bursat. consil. 430. num. 12. lib. 3.* testium adminiculo non indiget, *Paris. consil. 72. num. 12. p. 3.* præfertur publico instrumento, testiumque depositionibus, *Bald. consil. 192. num. 8. lib. 2.* magisque statur proprii oris confessioni, quàm centum testibus, *consil. 62. num. 23.*)

24. incurrit & incidit 1. In crimen filiæfam. corruptæ, *l. ut tantùm §. 1. ff. de serv. corrupt. Barth. Chassan. in Catal. glor. mund. part. 12. consid. 56. vers. & ideò videtur.* & ex eo tanquàm ex rivo promanat, quod fidem domesticam fregerit & violârit. *Aym. Cravett. consil. 142. num. 14. Alciat. resp. 119. num. 11.* 2. Crimen infamiæ, *l. 1. ff. de his qui notantur infam. Barn. Brisson. tract. de jur. connub. p. 68.* 3. Crimen plagii, *l. abducti. C. ad L. Fab. de plag. & raptus. Bar. Chassan. d. vers. & ideò. David. Chytr. in explic. c. 10. Levit. Paul. Cypr. de spons. cap. 6. num. 4. 5. 6.* 4. Crimen

22. (margin)

men homicidii, *c. summa iniquitas. 6. q. 1. Petr. Anchar. consil. 325. num. 3.* 5. Crimen furti: quia istiusmodi detrectatores deteriores sunt illis, qui substantias aliorum, prædiaque diripiunt. *c. deteriores. 6. ex merito 6. qu. 1. Paul. Cypr. de sponsf. c. 9. num. 3. 4.* 6. Crimen falsi, veri suppressi, & falsi suggesti & mendacii. 7. Crimen atrocissimæ injuriæ. 8. Denique incidit in stellionatus crimen: weiln der Bube der Braut Mutter ein Stuck Geldes abgepresset / vnd durch betrawung jhrer Tochter vbersagter falscher Beymässigung abgenötiget hat / & si quæ sunt similia, so man dem Werck weiter nachsinnete. Mit was Straffe aber solcher Geselle zubelegen seye / solches stehet beim Richter / wie der Edle Jurist *Ioachim. à Beust.* gar herrlich davon schreibet *in nobilis. tract. de sponsal. c. 17. his verbis:* Sæpè accidit, quod levia ingenia gloriari soleant, se hanc vel illam cognovisse, vel etiam dicant, alium eam cognovisse, & tamen nihil certi docere possunt, quæ res, cum sit mali exempli, & hoc modo honestæ matronæ atrociter diffamantur; ideò talis diffamator & gloriator hoc casu pattilæ[illegible] palinodiam canere, & publicam recantationem facere cogitur, muß einen offentlichen Widerruff thun / & nihilominus potest arbitrariè puniri: puta carcere, relegatione, vel etiam virgarum cæsione. *Matth. Berlich. part. 5. concl. pract. 58. num. 3. Eberh. Speckh. cent. 2. class. 3. quæ. 9. Iohan. Sibrand. cent. 1. differ. jur. civil. & Lubecani th. 89. antith. 90. Ioan. Cöppi lib. 1. observ. pract. 34. num. 32.* Auff das allerwenigste aber / nach Wichtigkeit vnnd Gelegenheit dieser Sache / ist der böse gifftige Mensch / so er nicht gladio feriendus, au loris & flagris castigandus, an den Pranger zustellen / vnd deß Landes ewig zuverweisen: ita in simili casu responderunt Antecessores Facultatis Iuridicæ Academiæ Francofortensis ad Oderam. Confer. *Ernest. Cothm. d. cons. 15. num. 160. cum seqq. præsertim num. 237.*

25.

Was aber dem Herrn Consulenten gegen dieselbe (so solche jactationes nicht allein gerne angehöret / vnd sich damit gekützelt / auch den Diffamanten dazu angereitzet / folgendts vnder die Leute gebracht / vnd dem Breutigam eben die Zeit / als er zu Volnziehung der Eheverlobnusse vnderweges gewesen / angebracht) für

Qu. III.

actiones competirn. Damit also ich zu der Dritten Frage schreitte / vnd darauff richtige Antwort gebe / halte ichs darvor: actionem quidem injuriarum competere, & injuriarum pœnam non solùm in eo, qui injuriam infert, sed etiam in mandante, consulente, procurante, incitante seu persuadente habere locum, textus est *in l. item apud Labeonem §. fecisse convitium ff. de injur. & in l. non solùm in princ. & § si mandato meo & §. sequenti & in l. sed si injuria §. si jussu domini ff. eod.* Elegantissimè *Prosp. Farinac. in tract. crim. de variis & diversis quæstionibus criminalibus qu. 105. num 90. cum seqq.* Was aber appendicis loco bey dieser Quæstion angehänget würdt / vnd ob dieselbe Clage wider solche Mandanten / Consulenten / Procuranten / vnd Incitanten bey wehrender Anclage deß Traducenten zu intentirn sey / solches ist wol zuponderirn. Meines ermessens / auß sonderlichen mich dazu bewegenden / vnd nicht leicht wiegenden Vrsachen / ist noch zur Zeit damit innzuhalten / vnd erst zuvernemmen / wie der abschewliche Injuriant / da er zur Hafft gebracht / vnd Peinlich verfolget würdt / sich anlassen / vnd ob vielleicht er vorgeben möchte / daß er dazu von andern instigirt vnd gereitzet / auch solche instigatores namhafftig machen würde. Auff den event man alsdann wider dieselbe verfahren köndte / wie sich von Rechts wegen eignen vnd gebüren will. Sonsten etwa die competirende actiones alsbald wider alle dieselben / die sich darüber wol lustig gemacht / vnd den Buben dazu instigirt haben / zu intentirn / würde dem Herrn zuschwer fallen / vnd solte wol so bald die fliehende böse Rede dadurch gestärcket / als gestillet werden / per tradita *à Tacito l. 2. & 3. histor. & Quintil. declam. 17. de præcipuo famæ alimento.* Dahin ich mich geliebter kürtze halber will / remittirt haben.

26.

Qu. IV. Anlangent die Vierte Frage / kan dem Herrn vnd seiner Tochter bey solchem proceß nicht præjudicirlich sein / vnd per consequens der Beclagte mit bestande nicht vorschutzen / vnd damit sich nicht verthedigen / auch dahero die wolverdiente Straffe nicht entfliehen / daß die Mutter / gleichwol dem Vatter vnd Tochter vnwissent / jhm nicht auß schuldigkeit / sondern mit außtrucklicher bedingung solche vnwarhaffte traductiones vnd jactationes

abzu-

abzuwenden/dem ertzbuben ein stuck geldes zustellen lassen. Dann obwol einer sagen möchte / quod ad hoc mater non fuerit obligata, & id non sine causâ fecerit, & alius aliquis id non fuisset facturus, si innocentem haberet filiam, & ideò contra filiam suspicionem haud levem excitasse, putanda sit: tum, quia nemo, quod suum est, jactare præsumitur. *l. cum de in debito ff. de probat.* Tum quia argumentum à communiter accidentibus in jure est validum. Tum denique quod crimen fateri videtur, qui super eo paciscitur *l. 4. in fin. & l. 5. ff. qui notant. infam.* Jedoch / wann man diese rationes beym Liechte besiehet / vnd dem facto recht applicirt / werden sie bald zu Wasser gemacht / & ita colorem quidem habent, sapore tamen carent, splendent quidem, sed non calefaciunt. *Ernest. Cothm. vol. 3. consil. 50. num 113.* Dann die gelder keiner andern Meinung / sondern mit dieser außtrucklichen protestation außgegeben sein / den Buben zustillen / vnd damit bereits guten theils geschlossene Ehe nicht verhindert / auch ihr Ehewirt daruber nicht in vngedult vnd hertzenleid geführet würde / nicht auß pflicht oder bekantnuß der felschlich angezogenen Eheverlobnuß / sondern solcher beschwerden sich zuentladen / vnd damit er die Tochter in künfftig verthetigen möchte. Nun aber ist in den gemeinen beschribenen Rechten / vnd derselben Lehrern einhelliger Meinung gegründet: hujusmodi pactiones ex causâ jure fieri, & justas ac legitimas esse, puta si fiant ex dilectione & in solatium proximi, *c. exhibita 22. extra. de homicid.* vel ex benignitate & humilitate; *gloss. in d. c. exhibita verb postulavit. Panormit ibid. num 6.* vel pacis studio, *Matth. Wesenb. consil. 22. num. 34. par. 1.* vel pro redimendâ vexâ, vel pro evitando famæ malo: ut in his terminis, quo non aliud velocius ullum, mobilitate viget, viresque acquirit eundo, vel quâ simili de causâ *d. c. exhibita. & ibi Canonistæ,* nec per hujusmodi pactiones crimina objecta fatentur. Nec contra paciscentes indicium, nec sinistram generant præsumtionem. *Ernest Cothm. vol. 2. consil. 70. num. 56. 67.* Vnd kan der Herr solche gelder / so der Bube seiner Frawen abgenotiget vnd empfangen / repetirn vnd mit Recht wider fodern.

27. 28. 29. 30.

Auff

Quæst. V. Auff die Fünffte Frage zuantworten / zusetzen / das das angezogene Gerüchte mit seinen qualitäten vnd erforderten requisiten beständig docirt werden köndte / vnd dessen Stiffter vnd Anfänger das gewissen nicht auffwachen / vnd das pœnitere kommen vnd bekennen würde / daß sein fürgeben falsch / vnd er deß Herrn Tochter für ein ehrliche vnd züchtige Jungfern reputire, vnd das sein intent gewesen / dieselbe bey ehrlichen Leuten zu denigrirn / schwartz zumachen / der Mutter ein stuck geldes abzuzwacken / vnd dahero habe er solche grobe injurien / als die bitter Galle außgespeyet / contra omne fas & honestum, vide. *Ernest. Cothm. vol.1. consil.15. numer.193.* sondern er bey seiner beschehenen jactation beharren / aber die heimlichen Eheverlobnüsse vermöge Rechtens / nicht darthun würde / in diesem Fall / da die Jungfraw der Zulage nicht geständige / auch dero mit gutem gewissen auff vorgehende gnugsame verwahrnung der Gefahr deß Meineides / durch einen leiblichen Aidschwur sich entledigen / reinigen / vnd benehmen könte vnd wolte / halte ich davor / daß sie damit zuzulassen / vnd ist jhre Vnschuld dadurch an deß Tages Liecht gebracht / vnd menniglichen vor Au-

31\. gen gestellet. Quis enim, cujus animus candoris nectare delibutus, credet homini propriam turpitudinem alleganti, & delicta multa, quæ lædunt pietatem, existimationem, & verecundiam nostram, &, ut generaliter dixerim, quæcunque contra bonos mores fiunt, ut eleganter loquitur *Papinianus in l. filius.15. ff. de condit. Instit.* confitenti & dicenti adversus virginem piam, castam, probam & pudicam: Hujusmodi enim scurræ ac nebulonis testimonio virginis castæ pudicitia, neque de sinistrâ aliquâ suspicione gravari potest vel debet. *l.1. §. præter ea & §. cum quis latrones C. de quæstion. l.1. §. sed & quis. ff. de Carbon. Ed. l. fin. C. de accusat. l. sed si fortè. ff. de pœn. Ern. Cothm. vol.3. cons.16 n.3.* Quod *Seneca* perspiciens, iis, *inquit*, quæ narrata sunt, non debemus citò credere, multi ementiuntur, ut decipiant, multi quia decepti sunt: alius criminatione gratiam captat & fingit injuriam, ut videatur diluisse factam. Quis fidem hoc in casu, nisi stupidus, & cui nulla mica pietatis & honestatis est, adhibebit, le-

32\. viter & simpliciter asserenti, se virginem corrupisse? Sic enim

fiet,

fiet, ut publica salus & incolumnitas violetur, nec in tuto sit, *l. provinciarum C. de feriis.* ut publica lætitia & parentum piorum gaudium turbetur, *l. nemo, ibi Br. num. 1. C. de episc. audient.* Sic eveniet, ut res mali exempli in Respublicas & politias invehantur. *l. si quis §. qui abortionis de pœn.* Sic fiet, ut prætensi nefarii coitus non pœnis corrigantur, sed præmiis honorentur, contra *Nov. 143. circa fin.* Sic etiam eveniet, seductiones, machinationes & subornationes, quæ ad filiasfamilias decipiendas miro artificio excogitantur, & hodie pullulant, uti scribit *Barth. Chassan. d. consid. 36. vers. non tamen vellem.* valdè increscant, & ex hac impunitate in alias familias tale facinus perpetretur. Sic quoque fiet, ut ipsum parentum & naturæ votum inane sit, & imbecillis & fragilis filia iniqui, perversique hominis dolis & suasionibus maculetur, & iis, qui parentum habitationem frequentant, cum filiabus nugandi & conversandi, ac sub conjugii specie & velamine perfidè eas decipiendi, atque etiam aliquando sceleratè stuprandi occasio & facultas præbeatur. Qualis verò exinde dolor, quantaque animi commotio parentibus eventura sit, judicet, qui filias habet. Sic inventa erit ratio, ut audacissimus quisque bonorum parentum filias dulcissimas majore injuriâ adficiat. Econtra verò quis non pro virginis pudicitiâ & innocentiâ præsumet? *Prosp. Farinac. lib. 1. decis. 74. in addit. b. Thom. Trevis lib. 2. decis. 26. numer. 16. Henr. Kornman. in Sibillâ Try-Andrianâ seu de virginitate cap. 7.* præsertim, quæ à piis parentibus nata, piè & honestè educata, quæque habitu virgineo incedit, & pro virgine se gerit, & ab omnibus piis & honestis viris & fœmellis virgo habetur, *Iul. Clar. in pract. crim. §. stuprum. num. 4. Crav. consf. 66. num 5. Fulv. Pacian. de probat. lib. 2. cap. 2. nu 6.* Et virginem, se virginem revera esse, juramento probare posse, scribunt *Barth. Chassan. super consuet. Burg. verb des justices rub. 1. p. 16. vers adverte tamen Bermond. tract. de publ. judic & concubinis, tit. de stupro num 10. Iod Damhoud. in pract crim. cap. 92. num. 12 Herm Vult. volum 1 consf. Marpurg. 15 num 60.* Dahero dann unwidersprechlich folget / da die sponsa purgatorium Iuramentum præstirn

33.

34.

würde/ daß der Bräutigamb von seiner gethanen eidlichen zusage nicht abstehen könne/ sondern daß er schuldig sey/ die zugesagte vnd gelobete Ehe zuhalten / mit dem Christlichen Kirchgang zubefestigen / vnd eheliche pflicht vnd beywohnung zuleisten. Nam
35. quanquam contractis sponsalibus, & sponsâ postmodum diffamatâ de stupro, solemnia nuptiarum interim & usque dum sponsa ab objecto crimine se purgaverit, differenda, postea tamen celebranda sunt, quamvis magni nominis ICC. dissentiant, inter quos principem locum obtinet *Matth. Wesenbec. in paratit. de rit. nupt. num. 8. & pleriq; Canonistæ per c. unic. in fin. caus. 29. quæst. 1. & cap. 25. ext. de jurei.* frustra sc. differri solemnia nuptiarum, & expectari purgationis exitum, cum etiam stupro probato & sponsâ convictâ, nihilominus sponsalia firma manerent, & nuptiæ maturandæ essent. Quod mihi perquàm durum, & non cum exiguâ sponsi injuriâ conjunctum videtur. Latissimè hac de re *Balt. Mentz. in tract. de conjug. Ioan. Gerhard. tom. 7. locor. theolog. cap. 28. de conjugio th. 109. Beust. de matrim. cap. 34. Altorph. consil. 83. fol. 541. Paul. Matth Wehn. in pract. observ. inv.* Frawen. *Ioan.* Stuck *in instit. Henr. Kornman. de jure virgin. cap. 25. Wolffgang. Heider. in polit. cap. 1. p. 88. Ioan. Copp. lib. 1. observ. pract. 50. Ioan. Kitzel. in synops. matrim. cap. 4. theor. 19. d. cap. 8. theor. 11. e. Ioan. Harprecht. ad §. 11. Inst. de nupt. numer. 48. cum multis seqq. Alber. Gentil. de nupt. lib. 6. cap. 13. Paul. Cypr. in tr. de connub. part. 1. de sponsal. cap. 13. §. 48. Beza de divort. Andr. Scheffer. par. 1. pract. quæst. 11. Ern. Cothm. vol. 3. respons. 16. n. 22. Henric. Nebelkra de Franckenberga lib. 1. decis. sentent. & præjud. forens. dec. 15. per tot. Dn. Herm. Gœhaus. peric. 7. q. 34.*

Qu. VI. Zum Sechsten würdt gefraget: Weiln der Bräutigam wegen deß erschollenen Gerüchts/ scharpffe Nachfrage vnd Erkundigung angestellet/ vnd jhm die Volnziehung der versprochenen Ehe nunmehr bedenck- vnd beschwehrlich vorkompt/ vnd sich dazu nicht wol verstehen kan / die Braut auch dardurch nicht wenig al[illegible]ritt/ vnd groß bedencken hat in eine vngerhatene vnd besorglich vnruhige Ehe zugeheelen / ob beede Theile von der Zusage mit gutem Gewissen einen Absprung nemmen können ? Darauff antworte

ich

ich/ob wol Rechtens; Sponsalia etiam juramento firmata, Sponsi & Sponsæ consensu, non etiam alterutrius voluntate, dissolvi posse. *cap. 2. ubi Cujac. extr. de sponsal. cap. ex literis 10. ubi gloss. cap. præterea, ibi nisi juramentum intervenisset. cap. sicut ex literis, vers. quòd si fortè extr. eod. Henr. Bocer. class. 1. disput. 18. thes. 17.* Hùc pertinent ea, quæ tradit ex *Ioan. Borch. de grad. tis. in quib. differ. matr. & spons. Franc. Hotom. lib. illustr. quæst. q. 25.* (statuentes sponsalia & matrimonia nudo consensu contracta; si necdùm benedictio sacerdotalis accesserit, mutuo consensu dirimi & dissolvi posse) *Ern. Cothm. d. volum. 1. consil. 10. num. 153. cum seqq.* Sed non approbat, eorumque sententiam eviscerat. Vnd ich kondte vieler præjudicia & exempla sponsorum & sponsarum, die sich mit Consens vnd beliebung jhrer Aeltern ehelich vnd offentlich verlobt / vnd gleichwol ante benedictionem Sacerdotalem die eheliche Zusage auffgeruffen / auch einer dem andern die Verehrung widerumb zuruck geschickt / vnd theils die Jungfrawen sich mit andern ehelichen graduirten Personen in den Ehestand / theils auch in Clöster begeben; Aber / ob es zuloben / vnd sie es ohne Verletzung jhres Gewissens thun können / stelle ich jhnen zuverantworten anheimb. Vnd seynd die allegirte capitula de sponsalibus de futuro zuverstehen / videatur *Kitzel. in d. synops. matrim. cap. 9. theor 14. g. 1.* sonsten sponsalia de præsenti utriusque partis consensu dirimi non possunt. Solutio enim sponsaliorum & matrimoniorum legitimè contractorum difficilior esse debet, & extra modos in verbo Dei per Prophetas & Apostolos tradito expressos & indicatos admitti non debet. Iuri Divino consentit jus naturæ, ut & Canonicum, nec Statutum, nec consuetudo sponsalia & matrimonia purè & simpliciter contracta consensu contrahentium rescindi & retractari permittens, in contrarium valet. Ita respondit Collegium Lipsense, ut videre est ex *Mod. Pist. vol. 2. cons. 42. num. 55.* Denique hoc Ecclesiæ & Scholæ nostræ piè ac religiosè amplectuntur, atque etiam Electores, Duces, Comites, & Barones, Civitatesque Augustanam Confessionem profitentes in suis constitutionibus sanctè observant & probant. Pleno cornu id deducit *Ern. Cothman.*

36. 37. 38. 39. 40.

man. volum. 1. consil. 10. num. 65. 52. 53. 54. 56. cum aliquot seqq. num. 217. cum seqq. Consulatur *Ioan. Kitz. in synops. matrim. c. 5.*
41. *theor. 2. c. d. cap. 5. theor. 4. d. theor. 7. b. c. d.* Olim quidem matrimonium bonâ gratiâ, ex qualibet etiam causâ, mutuo contrahentium consensu dissolvi poterat, adhibitâ hâc potissimùm formulâ: res tuas tibi habeto, vel res tuas tibi agito; Sed hodiè conjugium jure divino rectè constitutum, nullus hominum, nisi ex causis eodem iure permissis, tollere potest, *Kitz. d. synops. matr. c. 8. theor. 1. c. d.* Et sponsalia de præsenti dissolvi non posse,
42. prægnantibus deducit rationibus *Ioan. Köpp. Iun. decad. 1. enucl. 4. num. 13. cum multis seqq. usq; ad num. 115.* ubi multa tradit in terminis. Contrarium tamen decidit *d. enucl. 4. num. 115.* præsertim *num. 191. 192. 295. 296. 209. 210 cum seqq* quibus in
43. locis dicit, sponsalia nostra, publicâ consuetudine Germaniæ inspectâ, tantùm esse sponsalia de futuro matrimonio per nuptias in facie Ecclesiæ consumando, & non de præsenti, *nu. 245. 249. cum aliquot seqq.* Sed hæc opinio est singularis, quod tanti viri pace dictum volo, & pugnat cum communi sententiâ, cui tutiùs inhærendum. Daß aber zwischen Braut vnd Bräutigam in diesem Fall eine vor Gott vnd der Welt beständige vnd cräfftige Eheverlobnus de præsenti gemachet / vnd also die beede verum & justum matrimonium vnter einander contrahirt / kan mit dapffern vñ stattlichen Motiven vnd Rechtsgründen bewehret werden. Dann vnlaugbar wahr / daß die Aeltern auff vorhergehende gewohnliche Werbung / dem Bräutigam ihre Tochter verlobet / sie deß Brautschatzes vnd Widermachung einig geworden / einer dem andern stattlichen verehret / vnd allein zu endtlicher Volnziehung vnd alles vereinbarter massen / zu Papier vnd Schrifftlicher Außfertigung zubringen / der angesetzte Tag benennet / darauff dann auch allerseidts Eltern vnd Freundtschafft sich mit einander zubesprechen vnd in Bekandtnus einzulassen / da sonsten die Abrede schon beständig genommen / vnd beede Braut vnd Breutigam mit der Eltern wissen vnd gutem Willen / sich mit hochbetheurlicher Verpflichtung beständig verbunden hatten / beschrieben / vnd sich auff die Reise begeben / auch in loco ad convivium sponsalitium

desti-

destinato eingestellet haben / die auffgesetzte Ehereceß wehren auch zu der Zeit unterschrieben und versiegelt würden sein / wann es dem Breutigam unter Weges von einem / dessen Nam nicht specificirt würde / nicht were vortrawet gewurden / was der besagte Verleumbter sich berhümet hat. Nun ist aber unzweiffelten Rechtens: nuptias non concubitum, sed consensum facere *l. nuptias ff de R. Iur.* quantumvis neque testationes in scriptis fiant, neque dotalia instrumenta conficiantur. Idem juris est in sponsalibus, quæ Canonistæ sponsalia de præsenti appellant. Nam ea propriè non sunt sponsalia, sed verum matrimonium. *Ernest. Cothm. vol.2. cons 77. n 6.* & sponsa talis in jure Divino & humano conjunx & uxor appellatur. Consensus porrò reciprocus& mutuus est anima matrimonii & substantia conjugalis. Quod autem in præsenti matrimonio consensus mutuus intervenerit, inde probatur: quia sponsum in virginem tanquam sponsam & conjugem suam cōsensisse inde apparet, quod uti proponitur, sponsæ parentes adierit, & ab iis filiam sibi desponderi petierit, qui tractatus verè & ex animo habitus est, præsertim cum postea vinculo stipulationis munitus & manu ac fide datâ comprobatus, ac jurejurando cōfirmatus est; quin imò exinde consensus sponsi colligitur, quod aurum & argentum in fidem matrimonii contracti donarit. Copiosissimè *Ernest. Cothm. vol. 1. cons. 10. à num. 4. usq; ad num. 41.* Licet ante nuptias in sponsalibus annuli vel auri dationem consensum de præsenti non importare, scribat excellentissimus IC. *Dn. Ioan. Kopp. Iun. in aureis suis, & purâ putâ eruditione stillantibus enucleationibus, decad. 1. enucl. 4. num 207. cum seqq.* Videatur *Dn. Ioannes Kirchmannus, amicus meus in singulari; ac eleganti suo tractatu de annulis cap. 18. p. 170. præsertim 174. cum seqq. multis. ubi exempla adfert p. 184.* Plura de annulo, an sit de matrimonii substantiâ nec ne? congessêre *Iacob. Menoch. 3. præs. 2. & præs. 1. num. 95. & passim Ioach. à Beust. de matrimon. part. 1. cap. 5. vers. sponsalia. Iosep. Mascard. de prob. conclus. 1023. num. 5. Alber. Gentil. de sponsal. lib. 7 cap. 6. Ernest. Cothm. vol. 3. respon. 34. num. 168. Paul. Cypr. de sponsal. cap. 11. §. 5. num. 8. ubi dicit, ci, qui negat, se annulum contrahendi matri-*

44. 45. 46.

monii causâ accepisse, juramentum purgationis imponi posse. Pari ratione sponsam quoque in sponsum velut maritum consensisse, non est dubitandum. Nam primùm sponsa à patre in nomine SS. Trinitatis sponso desponsata est, nimirum, quia in sponsalibus contrahendis filia parentis judicium expectat, & ab eo solo pendet: cum virginalis pudoris non sit, propriâ autoritate sibi maritum eligere. Deinde tractatui & negotio contracto à sponso ipsi explicato, sponsa verecundè consensit, aurea & argentea munera à sponso in contracti matrimonii fidem datam libens accepit, & sponsum dono aliquo remunerata est. *Ern. Cothm. d. cons 10. num. 42. 43. 44. 45. & vol. 3. cons. 34. num. 13. cum seqq. multu.* Derowegen ich concludire vnd schliesse / das in gegenwertigem Fall durch beider theile beliebung die einmal eingegangene vnd placitirte Ehe nicht könne auffgelöset werden / sonder seyen Braut vnd Bräutigamb mit einander offentliche Hochzeit zuhalten / obligirt vnd pflichtig / vnd wafern sie sich beiderseits darinn beschweren / können sie es nicht wol verantworten. Dahero dann folget von sich selbsten 1. daß die Braut bonâ conscientiâ, post contracta sponsalia de præsenti, nicht könne sich in jhres Glaubens verwandtes Closter begeben / vnd würde durch solch votum castitatis jhre Vnschuld nicht bewehret / sondern der Verdacht viel grösser. Et licet de jure canonico receptum est, quod sponsus vel sponsa post datam fidem conjugalem, præstito voto continentiæ, & perpetuæ virginitatis, à sponsalibus discedere, & vitam monasticam eligere possit; *cap. non solum. 1. caus. 32. qu. 8. cap. 2. & c. ex publico. ubi Panormit. extr. de conv. conjug. Covarruv. tom. 1. de matrim. part. 1. de sponsal. cap. 5. n. 11. Iacob. Menoch. lib. 2. de arbit. jud. quæst. cent. 5. cas. 455. num. 10. 11. 12.* non tamen hoc in nostratibus Ecclesiis & Consistoriis attenditur. *Paul. Cypr. de jure connub. part. 1. de spons. cap. 13. §. 73. cum seqq. Kitz. de matrim. cap. 8. theor. 13. h & theor. 12. e.* Zwar es ist so geringe nicht zuschetzen / was die Braut movirt / warumb sie von jhrem Ehegelobte gern abweichen wolte / wann sie mit guter conscientz es thun köndte / dañ solten beide Eheleute die Ehe corpore & re, ut *Zeno Imp. in l. licet C. de inc. nupt.* scribit, complirn vnd consumirn / würden

den sie nicht viel guter Tage mit einander haben / vnd dahero tragici exitus zubefürchten. Quâ de causâ parentes nonnulli liberis nimium indulgentes tantoperè commoveri solent, ut fidem à se & liberis suis datam fallant, prætendentes, tutius esse, ut sponsalia semel contracta distrahantur, quàm invitus invitæ, quam etiam cane pejus & angue fugiat, conglutinetur, & uterque in hac terrâ, uti loquuntur, gehennam ædificet. Aber wann man das recht betrachtet / solche Braut vnd Eltern / vermöge deß gemeinen Sprichworts / incidunt in Scyllam, dum Charybdim vitare cupiunt. Fusius *Dn. Ern. Cothm. vol. 1. consil. 10. num. 142. cum multis seqq.* adeò ut si iis aliquid addere vellem, lignum in sylvam portarem. Addatur tamen *Dn. Christ. Besold. 1. polit. 10. p. (mihi) 356.* 2. Erblicket auß obigem die decision der sibenden vnd letzten Frage / das nämblich der Braut nicht zurahten / die zusage auffzuruffen / vnd die arrhas (de quibus videatur. *Ioan. Kitz. in synops. matrim. c. 8. theor. 14. g.*) zuruck zuschicken / sondern vielmehr hat dieselbe abzuwarten / wie der Sponsus sich bezeigen würde. Jm Fall aber derselbe ruckfällig werden möchte / hat man die von Herrn *Cothm. vol. 1. consil. 10. numer. 235. cum seqq.* angezogene Mittel an die Hand zunemen. Dahin den Herrn Consulenten ich weise / vnd jhm anheim stelle / ob er selbige practisiren / vnd darauß das dienlich erwöhlen wölle. Atque ita de propositis quæstionibus de jure respondendum esse, priori reservatione semper salvâ, sentio. Quod attestor hac meâ subscriptione & appenso Sigillo. Hannoveræ 1. Octobris An. 1627.

Quę. VII.

A. B. D.

SEquitur alia informatio Iuris, à Magnis & super æthera notissimis binis Iurisconsultis scripta, pertinensque ad præsentem matrimonialem casum.

E. E. an vns gethanes Schreiben haben wir zu sampt demselben beygelegter figuratione casus, darüber vnd sonderlich vber etliche einer Eheversprechung halben / vns vorgestelte Fragen vnsere

reRechtlicheMeinung zueröffnen/vnd mitzutheilen begert würdt/ von Zeigern wolverwart empfangen / verlesen / vnd die Sachen mit ihren Vmbständen dermassen beschaffen befunden / deß dieselbe guter reiffer deliberation vnd nachdenckens / damit man sich dabey / wie dann gar leichtlich geschehen köndte / nicht verlauffe/ hochbedürfftig / hetten auch wol sehen mögen / daß vnsere Gedancken hiebey zueröffnen/wir etwas mehr Zeit haben/vnd vns deß bey Erster Frage angedeuteten tertii voluminis consiliorum Vranii, von welchen vns bißhero nichts/sondern nur allein de duobus voluminibus, welche zu Franckfurt in Anno 1598. getruckt worden/ zuersehen / vnd *vol.1.* ein Consilium in ordine *35.* befunden / darauff vnserm Bedencken nach / gedachter Concipient gesehen haben würdt / in welchem der Vranius handelt / de quodam Presbytero Plebano absente diffamato, quod monstrantiam argenteam intervertisset, qui ob id nec citatus nec auditus absens per officialem Argentinensem erat depositus, suoque pastoratu privatus. Hinc *Vranius* consultus *ex c. cum in juventute. ext. de purgat. Canon. cum ibidem notatis* respondit & consuluit, ut per se & alios diligenter inquirat de iis, qui ipsum de hoc furto diffamassent, & si quis de diffamatione convinci possit; eum injuriarum actione conveniat: sin verò nullum talem per istiusmodi inquisitionem deprehendere possit, ut adeat Ordinarium, puta Officialem, eique suppliciter exponat, quod de se, ac si furtum illud commisisset, fama sit sparsa, sed vana & falsa, de autore famæ istius se diligentem inquisitionem quidem instituisse, quod frustra factum sit: cùm autem vehementer læsus sit, & crudelis esse censeatur, qui famam suam negligit, se petere, ut ipse ordinarius sive officialis eâ de re diligenter ex officio inquirat, & informatione habitâ, famam, sive rumorem istum, vel sine autore isto, vel sine probabilibus conjecturis ortum & sparsum, pronunciet eam famam sive rumorem, tanquam vanam populi vocem, advertendum non esse, neque diffamati honori atque existimationi quicquam præjudicare aut derogare debere; at in eventum, si rumor talis sit, sibi purgatio canonica, ad quam præstandam sit paratus, indicatur. Vnd mag

Quæst. I.

mag vielleicht Vranius diese doctrinam ad casum diffamatæ puellæ sive virginis in besagtem *vol.3.* wafern nicht etwa dabey ein verstoß sein mag/ accomodirt haben. Vnd zwar da in vnserm gegenwertigen Fall man deß autoris, von welchem diese diffamation promissi matrimonii & copulæ carnalis, herrürig/ nicht gewiß were/ liessen wir vns diesen von dem Vranio, zu abwendung deß erstandenen famæ, sag vnd geruchte/ angedeuten weg nicht mißfallen: dieweil man aber deß autoris gewiß ist/ so hat man es/ vnsers erachtens/ so weitläufftig nicht zusuchen. Vnd ob es wol der nechste weg sein möchte/ daß diffamirte Jungfraw/ oder jhr Vatter in der Jungfrawen Namen officium Iudicis, darunter der Jungfrawen Vatter gesessen/ vmb citation ad videndum inquiri & purgari, cumulato simul remedio l. diffamari, contra autorem diffamationis istius & quemcunque alium angeruffen hätte; jedoch vnd dieweil auff diesen weg die diffamation geruchtbarer werden würde/ dieweil die citatio contra quemque durch einen offentlichen Anschlag geschehen müßte/ vnd wann der autor geschweigt/ es sich mit andern/ vor welche es erschollen/ sich wol schicken würde. So wolten wir viel mehr dahin rahten/ daß man noch zur Zeit bey dem autori allein bleibe/ vnd gegen demselben die Proceß gesucht/ vnnd dieselbige ad domum paternam, oder an dem Ort er sich auffhält/ vnnd persönlich anzutreffen ist/ insinuiren lassen hätte. Wafern er dann auff solche Citation sich einstellen vnnd erscheinen würde/ so hat man sich dabey/ dieses Processes Natur vnd Eigenschafft nach/ zugehalten. Würde er aber Vngehorsamb verbleiben/ wie wol zuvermuten/ so hat man post alteram citationem zubitten/ jhm per sententiam, perpetuum silentium zuimponirn. Vnd wann solches vorgangen/ solte es nicht vndienlich sein/ daß er durch einen offentlichen Anschlag deß Orts/ alda der Jungfrawen Vatter gesessen/ zu einem Peinlichen Halßgericht citirt/ vnd wann er sich nicht einstellen würde/ in die Mord-Acht ercleret würde. Ehe vnd bevor aber man diesen weg an die Hand nehme/ were vnser trewer Raht/ daß der Jungfrawen Vatter vnd gantz ehrliche Freundschafft dahin bedacht weren/ daß sie dieser boßhafften diffaman-

tens Person mächtig werden köndten / welches vnsers erachtens / dieweil wir vermercken / das es ein fürnehme Freundschafft sey / jhnen nicht schwer sein würdt: derowegen sie mit der berürten citation ad videndum ex L. diffamari noch etwas inzuhalten / vnd dahin zusehen hätten / wie sie seiner Person sich mächtigen köndten. Im Fall sie aber solches nicht zuwege bringen köndten / vnd jhnen biß dahin zuwarten / vnd sich lang auffzuhalten nicht gelegen oder thunlich sein wollte / so möchten sie sich deß erst gezeigeten weges gebrauchen.

Quæst. II. Da dann vnd auff die andere Frage zuantworten / gedachten Diffamantens man persönlich mächtig seyn / vnd zu gefänglichen Hafften gebracht seyn würde / ist wol nicht ohne / daß er mit peinlichen oder burgerlichen Rechten verfolget werden köndte: Vnd ob wir wol sonsten bey Injurien-Sachen zum peinlichen Proceß nicht leichtlich rahten / sondern zur Civil-persecution gemeinlich geneigter seyn; so ist es doch vmb diese Diffamation vnd Injurien / allen Vmbständen nach / also gethan / daß dieselbe pro atrocissimis billich zuhalten / vnd derowegen deß gantzen Handels / vnd sonderlich allerseits Personen beschaffenheit nach / die Civil persecution / zu deren benemung viel zuwenig seyn / auch bey ehrlichen verständigen Leuten vngleiches Nachdencken machen würde / wann man nicht mit mehrerm Ernst vnd Eiffer zu diesen hochbeschwehrlichen Sachen thun wolte / daß wir die Civil-Persecution nicht rahtsamb / auch Ehren halben / obwoln sonsten dieselbe vor / vnd an sich selbsten thunlich seyn möchte / dißfalls nicht thunlich seyn erachten. Wolte man aber je civiliter verfahrē / so mußte man den Diffamanten coram suo competente anlangen / vnd in Proceß gleich andern Civil-Sachen / secundùm jus & stylum istius judicii, verfahren. Vnd kondte auff solchen Fall die Action auff einen offentlichen Widerruff / vnd auff einen Abtrag cumulativè dirigirt vnd angestellet werden. Sonsten / vnd da man criminaliter zuverfahren / gemeint seyn würdt / stehet es zu deß Accusatoris gefallen / ob er den Proceß in loco domicilii accusandi, oder in loco delicti commissi, anstellen wolle. Vnd hat man sich diß Orts / allda man solches thun würde / judicii in dergleichen Sachen herbrach-

brachtem Stylo gemäß zuverhalten. Vnd ist nicht eben vonnöten/ daß die Delicta, so durch diese Diffamation begangen / in vorhabender Anclage in specie namhafft gemacht / vnd auff eine gewisse Straaffe concludirt werde/ sondern es ist gnug / das das Factum Diffamationis vmbständtlich narrirt vnd eingeführt/ vnd gebeten werde/ den Angeclagten secundùm facti narrati qualitatem, jhm zu wolverdienter Straaffe/ vnd andern zum abschewlichen Exempel zubestraffen. Es kan aber / so wol die Civil-oder Criminal-Persecution/welche vnter denen an die Hand zunemmen/den Interessenten gefällig seyn würdt / in der Jungfrawen vnd jhres Vatters / wie auch deß Sponsi Namen/ waferrn sich derselbige der Jungfrawen / als seiner verlobten Braut/ annemmen wil / angestelt werden. Da aber der Sponsus dazu sich nicht verstehen wolte/ so hat der Vatter so wol in seinem / Als in der Tochter Namen damit zuverfahren. Vnd halten wir es davor/wann der Diffamant vnd Injuriant vberwiesen würde/ er werde, durch Richterlichen Spruch zu Staupenschlagen/ vnd ewiger Verweisung verdampt werden : vnd solches vmb so viel desto mehr / weil das Crimen Stellionatus mit einläufft/ in dem / daß er der Jungfrawen Mutter durch solche seine vngeschickte Händel/ daß in Figuratione angedeutete Stuck Geltes extorquirt vnd abgepresset.

Bey der dritten Frag halten wir es secundum tradita ab *Vranio d. cons. 35. & à Binsfeldio, in tract. de injur. & dam. dato. ad cap. 1. quæst. 8. concl. 9. præcog. 3. vers. susurratio. & vers. hac etiam ad injuriam.* Davor / daß die jenige / welche den Diffamanten zu solchen Diffamationibus oder jactationibus angereitzet / wie auch die/ so dieselbige forters vnter die Leute außgesprenget/ vnd sonderlich die dem Sponso solche falsche Zulage erst angebracht / actione injuriarum, von der Jungfrawen Vatter vor sich selbsten/ vnd zugleich im Namen seiner Tochter wol convenirt vnd angelangt werden mögen: dieweil denen hiebey vorlauffenden Vmbständen nach/ so viel vermerckt würdt/daß alles/ was sie dessen gethan/animo injuriandi geschehen sey. Vnd stehet es zu deß Vatters gefallen/ ob er vor/ oder nach/ oder zugleich bey wehrender Anclage deß Diffamanten thun wolle/ wiewoln es der rechtlichen præscription

Qu. III.

injuriarum halben / dieweil der Proceß mit dem Diffamanten / innerhalb Jars-Frist / zu Ende nicht lauffen möchte / besser vnd rahtsamer seyn solte / daß solcher Proceß dem nächsten an Hand genommen würde. Es stehet aber hiebey auch zu deß Vatters gefallen / Ob er dieselbe Personen ex l. diffamari citiren / vnd actionem injuriarum damit zugleich cumuliren lassen wolle.

Qu. IV. Ferners / vnd der vierten Frage halben / haben sich der Jungfrawen Elter / vnd sie selbsten gar nicht zubesorgen / daß bey einem oder dem andern Proceß jhnen an jhren Rechten schädlich / oder nachtheilig / oder dem Diffamanten sich dadurch der verwürckten Straaffe zubenemmen vnd zuentbrechen / vortheilig seyn werde: Ob er es gleich zu seiner angemaßten Defension einwenden würde / daß der Jungfrawen Mutter jhm dem Diffamanten / ein Stuck Geltes geben lassen / dieweil solches nicht allein deß Vatters / vnd der Jungfrawen vnwissend / sondern auch vor der Mutter auß bewegnus vnd zu abwendung der boßhafftigen Diffamation / bedinglich geschehen. Derowegen dann auch die Mutter solch Stuck Gelt von dem Diffamanten ex capite, ob causam turpem dati, zucondiciren wol befügt ist / *arg. l. 2. & l. 3. vers. quoties autem, ff. de condict. ob turp. caus.* Mater enim puellæ dedit, ut diffamans à diffamatione & injuriâ abstineret, atque ita illa turpiter non dedit, quod iste turpiter accepit, & ob id tenetur.

Quæst. V. Die fünffte Frage betreffendt / hätte zwar dieselbige jhren richtigen Außschlag / wann die sponsalia biß noch nicht sollenniter verhandelt / oder es sponsalia nicht de præsenti, sondern de futuro weren / daß der Sponsus davon resiliren vnd abstehen möchte. Dieweil wir vns aber ab der figuratione casus beduncken lassen / daß die sponsalia de præsenti vorgangen seyn: so müssen wir bekennen / daß es durum seyn würde / den Sponsum zuzwingen / mit der Jungfrawen / welche sich deß beschuldigten Beyschlaffs halben nicht purgiren kondte oder wolte / die angefangene Ehe mit dem Christlichen Kirchgang / vnd sonsten zuconsummiren / vnd zuvolnziehen. Es ist aber auch hinwider durum, daß die sponsaliæ derowegen solten dissolvirt werden / welches dann auch nicht geschehen

schehen köndte / wann die Jungfraw sich durch den Aidschwur purgiren / vnd solcher Beschuldigung benemmen würde.

Auff die sechste Frage geben wir diese Antwort / daß die Jungfraw / wann die sponsalia de præsenti geschlossen worden seynd / vnd sie sonsten sich deß beschuldigten Copulæ carnalis vnschuldig weißt / mit gutem Gewissen jhr Gemüt nicht endern / noch von dem / was sie einsmals verheissen vnd zugesagt / absetzen könne. Vnd würdt durch jhr offtangezogen Beschuldigung gethanes Votum castitatis, nicht allein jhre Vnschuld nicht bewehrt / noch der Verdacht auß dem Wege geräumet / sondern der Verdacht vmb so viel desto grösser vnd beschwehrlicher gemacht: darumb es rahtsamer were / wann der Sponsus sich nochmals zu den Sachen bequemen wolte / daß sie sich accommodire / jhr Gewissen nicht beschwehre / auch durch jhre Widersinnigkeit mehrern Verdacht nicht auff sich lade. Qu. VI.

Was dann die siebende vnd letzte Frage anlangt / können wir gar nicht rahten / daß die Jungfraw jhre Zusage auffruffe / vnd die vom Sponso empfangene arrhas wider zuruck schicke / sondern es ist besser vnd rahtsamer / daß man deß Sponsi Erclärung vor allen dingen erwarte vnd vernemme / wie er sich anlassen wolle. Wafern er alsdann sich willfahrig erclären wurde / so hätte es sein verbleiben / vnd ist die Jungfraw dahin zubedeuten / daß sie sich in die Sachen gebürlich schicke. Zum fall er aber ruckfällig werden wolte / so hat man derowegen nicht eben so bald seine Revocation anzunemmen / sondern dahin sich zubemühen / damit sie beede / Sponsus vnd Sponsa, zusamen gebracht / vnd also / was wol angefangen / auch zu einem guten gewünschtem Ende glücklich gebracht werden möchte. Vnd da Sponsus sich zunichts finden lassen wolte / vnd der Mangel bey jhm bestehen würde / so hätte die Jungfraw nicht allein die arrhas, vnd was sie sonsten von dem Sponso bekommen / zubehalten / sondern auch / was sie jhm gegeben / von jhm abzufordern. Vnnd hat man demnach mit fleiß darnach zusehen / daß man nichts thue oder vornehme / dadurch es das ansehen bekommen möge / ob hätte die Jungfraw ad dissolutionem sponsaliorum Vrsach vnd Anlaß gegeben / vnd sich gleichsam alles des- Qu. VII.

sen sie beschuldiget worden/ sich selbsten schuldig gemacht. Dieses were bey dieser hochbeschwehrlichen Sach vnsere Meinung / wollen aber damit niemand baß verständigern vorgegriffen haben/ vnd möchtens E. E. die jhro anzenehme behäglich Dienste zubezeigen vns jederzeit gantz willig haben / zu begehrter Antwort in der eil nicht verhalten / dieselbige sambt den jhrigen dem lieben GOtt zu aller Wolfahrt hiemit empfehlendt. Datum 20. Octobris, Anno 1627.

48. ALs der Herr Consulens mir eine facti speciem zusampt etlichen beygefügten Rechts-Fragen zugeschickt/ vnd mein einfältig/ geringfügig gutachten vnd Bedencken/ darüber erfoddern lassen/ hätte ich zwar gerne zeitiger darauff geantwortet / aber eins theils bin ich in etwas verreiset gewesen/ anders theils habe ich deß Vranii Consilia selber nicht gehabt/ sondern dieselbe von andern entleihen müssen / vnd derselbigen zeitiger nicht können ermächtiget werden: derowegen E. E. mich deß Verzuges verhoffentlich nicht zuverdencken. Was aber die übersandte facti speciem betrifft / begeben sich laider solcher Fälle gar viele / daß ehrlicher Leute Kindern durch böse Buben derogestalt vbel nachgeredet würdt / vnd wann sie an vornehme Leute ehelich bestattet werden sollen/ sie derogestalt herauß brechen/ entweder der andacht / vnd Meinunge / solcher vornehmer Leute Kinder zu jhrem Willen zuhaben / oder denselben eine Schandflecke anzuhängen / benè concordata matrimonia zuverhindern / oder ein Stuck-Geltes zuerpressen: wie ich dann laider solcher Fälle vnterschieden belebet/ einen/ davon gedencket *Ernestus Cothman vol. 1. consil. 15.* den andern/ allhie in der Statt mit eines Burgermeisters Stieff-Tochter / den dritten mit eines vornehmen Manns-Tochter. Dann als dieselbe an einen graduirten ehelich bestattet werden sollte/hat sich ein Kriegsmann herfür gethan/ vnd vorgeben lassen / als wann Sponsa mit jhm sich ehelich eingelassen / er

Quæst. I.

auch

auch dieselbe erkandt/ vnd also solch Matrimonium zuverhindern/ oder abgefunden seyn wollen/ sich hoch angelegen seyn lassen. Was gestalt aber solchen Bubenstucken / durch Mittel der Rechte zubegegnen sey/ habe ich zwar die Consilia Vranii darüber ersehen/ vnd befinde nun/ daß derselbe/ in dem mir communicirten exemplari nur zwē Tomos Consiliorum in Truck außgehen lassen / vnd habe ich deß allegirten dritten Tomi nicht können ermächtiget werden/ derowegen / so fern in tertio Tomo deßwegen ein besonder Consilium enthalben seyn solte/ bin ich darab der Abschrifft vnd Communication zum nächsten gewärtig. Aber *in primo Tomo Consiliorum Vranii* befinde ich *Consilium 35.* davon ich beyverwahrte Abschrifft hiemit vbersende. Solte nun dasselbe damit gemeinet seyn/ ist deß Consulenten Vranii Meinung dahin gerichtet: quoties de Diffamatore certò constat, injuriarum actionem contra ejusmodi Diffamatorem intentandam esse; si verò Diffamator certus non appareat, judicem loci implorari posse, ut informationem recipiat, & assumtâ informatione, diffamationem compescat. Dieweiln nun der Bericht meldet/ daß der Diffamator gnugsamb bekandt sey/ daß man dessen auch vermutlich könne ermächtiget werden / so sehe ich gar ab nicht / wie der modus von dem Vranio vorgeschlagen/ bey disem Fall solte zupracticiren seyn. Das Remedium l. diffamari, davon *Marquardus Freherus in Tractatu de famâ, lib. 2. cap. 17.* handelt / were zwar nicht vneben / bey diesem Fall zugebrauchen / aber es stehet hoch zubesorgen / daß durch die sententiam perpetui silentii, die außgestürtzete fama sich dero gestalt nicht gäntzlich würde supprimiren oder dämpffen lassen / daß der Sponsus dasselbig würde für gnugsamb erachten. So vermeldet auch der Bericht/ vnd geben es alle circumstantiæ vnd Vmbstände / daß die Diffamatio von dem Diffamanten injuriandi & calumniandi libidine außgestürtzet: quo casu injuriarum actioni locus est, & remedium l. diffamari extraordinariumexistit; & quoties injuriarum actio competit, remedium l. diffamari intētari non potest, *Bald. cons. 241. lib. 5. Cæsar Contardus ad l. diffamari, cap. 5. num. 33. Ernest. Cothm. vol. 3. consil. 4. num. 1. cum seqq.* Derowegen solte mir mehr gefallen der Weg / welchen *Freherus in tract.*

tract. de exist. lib. 2. cap. 9. zu Hand geben / ut ageretur contra Diffamatorem actione injuriarum ad recantationem & pœnam corporalem, wie dann auch deroselbigen Meinung ist *Vranius consil. 35. p. 1. num. 3. Ernest. Cothm. vol. 1. consil. 15.* Vnd ist auch der modus an allen denen Fällen / die ich belebet / practicirt worden / daß die Diffamanten zu gefänglicher Hafft gezogen / peinlich beclagt / vnd darauff verfahren worden.

Qu. II. Was die Andere Frage belanget / hat dieselbige aus der vörigen fast jhre erledigung / das actione injuriarum criminaliter intentatâ, cumulatâ actione ad palinodiam intentirt werden kan: wie dasselbig in terminis lehret *Ern. Cothm. vol. 1. conf. 15. num. 39.* Die Straffe / so derogleichen diffamanten in Rechte zustehet / hat der *Elector Saxoniæ part. 4. constit. Elector. const. 45.* gesetzet / daß ein solcher Verbrecher oder Verleumbder neben dem widerruff / so er dem Part thun soll / mit willkurlicher Straffe / als Gefängniß / zeitlicher / oder ewiger verweisung / sampt staubschlegen / nach gelegenheit der Vmbständen belegt vnnd gestrafft werden solle / demselbigen auch in andern Iudiciis vblich also nachgesprochen würde: wie zuersehen ex formulâ sententiæ der Juristen Facultät in der Vniversität Franckfurt *post consilium 15. Cothmanni.* Et ita etiam respondisse Scabinos Lipsenses, refert *additionator ad Mollerum part. 4. const. 45. in fin.*

Qu. III. Die Dritte Frage belangend / im Fall bestendig köndte erwiesen werden / daß Leute / so der sponsæ nicht zum besten gewogen / solche calumnias nicht allein gern angehöret / auch den diffamanten dazu angereitzet / sondern auch dieselbe disseminirt / vnd dem sponso eben die zeit / wie er auff die Verlobnuß zuverreisen vnterweges gewesen / solches angebracht / wolte ich darvor halten / daß dieselbe injuriarum actione absonderlich / vnd alsbald wol konten belanget werden. Vnd hätte dieselbige in Recht sich nicht zuentschuldigen / daß sie solche diffamation wollen gehöret haben / ut in terminis hoc docet *Additionator ad Mollerum part. 4. constit. 45. lit. c.* ubi ex *Schneidevvino ad §. 1. numer. 5. Instit. de injur. citat,* Wehrman haben / hilfft nicht: *Eberh. Speckh. cent. 2. class. 3. quæstion. 7.*

Auff

Auff die Vierte Frage zuantworten / bin ich der bedacht vnd Meinung / wann gleich der sponsæ Mutter ohn vorwissen jhres Ehehern / dem calumnianten ad redimendam vexam, ein Stuck Gelt geben lassen / der andacht vnd hoffnung / sein Lästermaul zustillen / vnd dasselbig zuverhüten / wie der *Plautus* saget: Calumniare audacter, semper aliquid hæret, das solches dem diffamanten zuentschuldigung seiner injurien nichts konde vortragen / vielweniger / daß er dardurch ab injuriarum actione sich solte zuerbrechen haben. Qu. IV.

Die Fünffte Frage belangent / wann der diffamant bey seiner diffamation bestehen würde / ob der sponsus dadurch köndte vrsach haben zu pœnitirn vnd zuresilirn / sonderlich dieweil die sponsa sich vnschuldig weiß / vnd juramento zu expurgirn erböttig ist? darauff vermute ist den Rechten nach zuantworten sein / so fern die sponsalia per verba de præsenti einmal bestendig beliebt vnd eingangen / daß der sponsus propter ejusmodi diffamationem zuresilirn nicht macht habe: per ea quæ tradit *Ioachim. à Beust. in tract. de sponsalib. cap. 10. vers. circa hanc quæstionem moveo Wesenb. n. 8 in paratit. ff. de rit. nuptiarum.* Qu. V.

Auff die Sechste Frage / ist bekandten Rechtens / wann die sponsa auch jhres theils von den contractis sponsalibus abstehen / vitam solitariam & monasticam elegirn / vnd dadurch jhre Vnschuld / vnd castitatem bewehren wolte / das jhr solches nicht allein zu rechte erlaubet vnd zugelassen / wie davon clare textus *in jure Canon. c. desponsatum & c. decreta 27. quæst. 2. c. unico §. fin. de voto in 6. cap. ex. publico c. ex parte de convers. conjugat. Didac. Covarr. tract. de sponsalib. cap. 5. num. 11.* de jure Civili *text. in l. Deo nobis 56. C. de Episc. & Cler. Novell. 123. cap. 39* sondern daß sie solches auch wider jhrer Eltern willen wol thun köndte. *d. l. Deo nobis §. 1. C. de Episc. & Cleric. & ibi Dd* Qu. VI.

Auff die Sibende vnd letzte Frage erachte ich nicht vndienlich zusein / daß die sponsa dannoch erwarte / wahin die Sachen wollen außschlagen / vnd die arrhas sponsalitias, vnd andere empfangene jocalia so schlecht nicht zuruck schicke: dann solte der sponsus recusiren das matrimonium zu consumirn / würde er sol- Qu. VII.

cher Sachen sich selber verlustigt machen. Würde aber die sponsa jhres theils von den sponsalibus resilirn/vnd monasticam vitam eligirn/ müßte es mit der restitution arrharum, meines ermessens/gehalten werden/wie *in allegatâ l. Deo nobis C. de Episc. & Cler.* der Imperator perpetuâ valiturâ lege verordnet/ auch *in Nov. 123. cap. 39. & cap. ex publico. de convers. conjugat* gelehret würdt/ut sponsa arrhas simplices, & quicquid à sponso accepit, restituat. Dieses habe ich auff die vbersandte Fragen also kurtzlich nicht wollen verhalten. Solte aber E. E. bey einer oder mehr quæstion etwas weiter desiderirn/bin ich erbötig/den Sachen weiter nachzusehen/vnd mich ferner zuresolvirn/ E. E. immittelst zusampt allen/die deroselben angehörig vnd lieb sein/in Göttlichen Schutz getrewlich empfehlend/

Datum 27. Octobris Anno 1627.

***

F. G.

Consi-

RESPONSUM JURIS Quartum in puncto donationis, an hæc præsumatur donatio causâ mortis, vel inter vivos?

SUMMARIA.

1. *Casus junctâ quæstione.*
2. *Consilium sequitur.*
3. *In dubio non præsumitur causâ mortis donatio, sed potiùs inter vivos.*
4. *Ad probationem donationis causâ mortis requiruntur quinque testes, & illis non adhibitis, erit donatio inter vivos, non mortis causâ.*
5. *Si donatio valere non potest, ut causâ mortis, valeat ut donatio inter vivos.*
6. *Heredes in foro conscientiæ & animæ obligantur donationem ratam habere.*
7. *Verba, post meam mortem: importaut donationem irrevocabilem.*
8. *Mentio mortis in verbis executivis facta, non facit donationem causâ mortis.*

Ehrnvester vnd Hochgelehrter/ Großgünstiger Herr Schwager/ vnd vertrawter Brüderlicher werther Freund. Einverschlossen thue demselben ich hiemit einen casum vbersenden / dienstlich bittend / er wolle jhm gefallen lassen / mir seine Meinung darüber zueröffnen/vnd da es jhm nicht beschwerlich/ etliche textus juris & fundamenta hinzu zusetzen. Es hat mir allbereits ein vornehmer Mann seine gedancken in schrifften gleichfals mitzutheilen versprochen / möchte gerne sehen (waran ich dann fast nicht zweiffele) ob sie auch mit einander vbereinstimen werden. Er wolle dieses anmuthen im besten vermercken/mein festes Vertrawen zu jhm daraus vernehmen / vnd mir darinn großgünstig willfahren / den 6. Martii Anno 1628. M.R.D.

Casus.

1. Titius hat seinem guten Freunde dem Mævio absenti per epistolam in hunc modum donirt: Ich komme allhie sehr auffs Krancken / das auch wol nichts gewissers/den der Tod / nichtsweniger / das ich dem Herrn Gefattern einmal zugedacht vnd verehret / nämblich 200. Reichsthaler / vnd meine diamanten Hutschnur/zusamē in die 350. Reichsthaler werth/ soll jhme vier Wochen nach meinem Tod auß dem meinem gefolget werden. Titio mortuo, vermeinen dessen heredes dem Mævio daher zu nichts verbunden zusein / alldieweiln sie es pro donatione mortis causâ achten / vnd welches gleichwol nötig gewesen / keine fünff Zeugen adhibirt worden. Mævius hält hingegen inständig vmb die verehrete Gelder vnd Hutschnur an / gestehet nicht / daß es eine donatio mortis causâ, sondern ist der Meinung / es sey donatio inter vivos: cum mentio mortis non facta sit verbis dispositivis, importantibus substantiam donationis, sed tempus mortis adjectum sit verbis executivis, quo casu donatio dicitur inter vivos: siquidem mortis mentio, cum in executivis ponitur, dilationis causâ

appo-

apposita censeatur. *Mart. in ff. noviß. tom. 3. tit. donatio cap. 135.* Videantur *Roland. à Vall. vol. 1. cons. 8. & vol. 2. cons. 61. Clar. in §. donatio quæst. ni fallor, 4. ut & Scabini Witebergenses & Lipsenses in decisionibus.* Welchem dann zustatten kompt / daß die donatio purè & irrevocabiliter geschehen / zu dem der Kranckheit vnd besorgender Todtfall darumb nicht erwehnet / daß sie causa impulsiva donationis weren / sondern weil donator schwach vnd sterben möchte / solte doch donatarius nicht gedencken / daß jhm hiebevor verehretes vnd specificirtes entgehen solle / sondern solte dasselbe jhm vier Wochen nach deß donatoris Todte / abgefolget werden. Quæritur quid juris, & an sit donatio mortis causâ, an verò inter vivos?

Ehrnvest / Groß-Achtbar vnd Hochgelehrter / demselben seyn meine Freundt-Schwägerliche Dienste jederzeit zuvor / Großgünstiger Herr Schwager / vnd vertrawter Brüderlich geehrter Freund. Als derselbe mir einen außführlich auffgesetzten casum heute diesen Morgen / als ich eben nach der Kirchen gehen wollen / zugeschickt / mit angeheffter Frage: ob gegenwertige Gabe vor eine donation inter vivos oder mortis causâ zuschetzen? vnd hierüber der Herr mein rechtliches Guttachten neben kurtzer erzehlung der vornembsten rationum decidendi, jhm vnbeschwert zueröffnen / mich gebeten / wiewol er solches von nöten nicht gehabt / vnd die decision solcher Frage selbsten in propositâ facti specie in terminis terminantibus tradirt: demnach habe ich solches alsbald nach gehaltener Predigt / nach fleissiger verlesung / mit obligendem Fleiß reifflich / gleichwol nach gelegenheit / vnd kürtze der Zeit / erwogen / vnd da es vmb die Verehrung / erzehlter massen also bewandt (Donationis enim præsumptio difficilima est, & ad eam evitandam, sufficit quælibet levis occasio, eleganter *Franc. Becc. cons. 90 nu. 18.*) berichte vnd spreche darauff ich von Recht / daß ich mit Titii seeligen Erben nicht einig sein kan / sondern jhres einwendens vnerachtet / müssen dem Mævio die verehrte 200. Reichs-Thaler vnd einer Diamantin Gutschnur / zusamen in die 350. Reichs-Thaler wehrt / vermöge der vbergesandten missiv, außgefolget werden. Vnnd solches auß nachfolgenden 2.

nicht leicht wiegenden Rechtlichen Motiven vnd Vrsachen / damit es das ansehen nicht gewinne / das ich meinen adfecten in etwas indulgirt / vnd informationem, sive consilium pro amico (quem casum in jure non dari, affirmant *Treutlerus, & Helff. Hunnius vol. 1. disput. 1 thes. 7.* à quibus divortium faciunt *Dn. Bachovius, olim amicissimus. Carolus Scribanius in institutione politicâ Christianâ. c. 9. p. 117. & Hermann Gœhausen*) gegeben haben solte / dann (1) deß in Gott ruhenden Titii seeligen Erben Fundament / darauff sie zwar als einen Eckstein bawen / ist ruinos, vnd kan mit nichten bestehen: quia præsens donatio pro donatione mortis causâ minimè, sed inter vivos habenda: attento

3. (2) quod in dubio non præsumatur donatio causâ mortis, sed potiùs inter vivos *juxta gloss. 1. l. 1. Cod. de donat. caus. mort. & in*

4. *pr. Inst. de donat.* maximè (3) cum non fuerit facta coram quinq; testibus, qui requirũtur ad probationem donationis causâ mortis *l. fin. C. de donat. causa mor.* cujus rationem ponit *Alciatus l. 2. n. 5. ff. de legat. 1.* Vnde fit (4) quod licet quis expressè dicat, se donare causâ mortis, si tamen ad hoc quinque testes non adhibet, non erit donatio causâ mortis ex defectu solennitatis testium, sed magis erit donatio inter vivos. *Socin. cons. 223. libr. 2. Cost. select. interp. lib. 1. c. 18. Alvar. Valasc. in aureis suis & æternâ marmorâ dignissimis decisionibus consultationum & rerum judicatarum in Regno Lusitaniæ tom. 1. cons. 102. nu. 5.* ubi dicit, quinq; testes adhibitos fuisse, esse magnum signum dignoscendę donationis causâ mortis. Et hæc prædicta conclusio non caret ratione:

5. Si quis enim solemne in scriptis condere vult testamentum, & quasdam solennitates ad id necessarias omiserit, scripta, si non ut scripta, saltem ut nuncupata voluntas valere potest, modò nuncupatæ non omisit proprias, vel si ut nuncupativum valere non potest, valeat ut codicillus, si requisita codicilli occurrant. Videatur *discursus meus Academicus 3. conclus. 65. & decas mea consiliorum respons. 8. numer. 32. cum seqq.* ad quæ loca brevitatis ergò fit remissio. Si igitur donatio causâ mortis facta propter defectum testium valere ita non potest, valeat ut donatio inter vivos. Vnd muß allhie auch

(5) at-

(5) attendirt werden / posito, sed non concesso, wann einiger Mangel dieser Donation inter vivos, die mit deß seeligen Titii an Mævium geschriebener Missiv in continenti vnd originali kan bescheiniget werden / köndte vorgeworffen werden / daß alsdann gleichwol die Erben in foro conscientiæ & animæ zuhalten verknüpfft weren / was der seelige Titius Mævio versprochen: per tradita *à me in discurs. Academ. 3. concl. 64. & d. cons. 8. nu. 37. 38.* Albo lapillo (6) notanda sunt verba: Was dem Herrn Gevattern ich einmal zugedacht vnd verehret / sol jhme vier Wochen nach meinem Tod außgefolget werden / quæ important donationem irrevocabilem. At donatio causâ mortis facta adjecto pacto nô revocandi, transit in donationem inter vivos irrevocabilem. *l. ubi ita donatur ff. de donat. caus. mort.* & ita Dd. communiter, *Hippol. Rimin. in princ. num. 395. Instit. de donat.* latissimè *Covarr. de testam. 2. part. numer. 11.* Eleganter & plenè *Lud. Molin. de Hisp. prim. lib. 4. cap. 2. num. 40 usq; ad num. 47.* Denique (7) & ultimò in proposito casu mentio facta mortis fuit in clausulâ executivâ, & mentio mortis, in verbis executivis, non facit esse donationem causâ mortis, juxta doctrinam *Bald. in l. 2. Cod. de jur. dot. num 3. in l. si mortis. num. 3. C. ad L. Falcid. Rom. num. 18. Alex num. 12. Ias num 35. in l. quæ dotis, ff. sol. matr. Alexand. consil. 14. lib. 1. Segu. l. 1. §. si vir uxori. ff. de acquir. possess. Ias. l. sub conditione, ff. de condict. indeb. Dec. l. fin. Cod. de pact. Gomez. 2. tom. cap. 4. num 19. in fin. Gam. decis. 302.* Cujus quidem decisionis hujusmodi ratio non incommodè reddi potest; quod verba executionem duntaxat respicientia, de principalis dispositionis naturâ nihil detrahant, nihilq; immutent. *Clem. 1. de prab. Thoming. dec. 8. n. 9.* Habe dem Herrn Schwagern vnd Brüdern diese meine Gedancken auff begehren wolmeintlich nicht verschweigen wollen; jedoch eines jeden besser begründten Meinung vnvorgreiffentlich / vnd da dem Herrn ich in mehrerm angenehme schwägerliche Dienste erweisen kan / wil ich dazu begirig erfunden werden: mit bitte / mir deß vornehmen Mannes sein Bedencken in diesem fall nicht zuinvidiren / sondern / so bald es einkommen würdt / zucommuniciren.

6.

7.

8.

Zu

Zu Vhrkund habe dieses mein Informat vnterschrieben / vnd mit auffgetrucktem Pitschafft bestättiget. Geschehen zu Hannover / den 6 Martii, Anno 1628.

A. B. B.

RESPONSUM JURIS Quintum & Ultimum.

SUMMARIA.

1. *Appellatio verbo saltem introduci potest, quando à Notario non statim potest haberi instrumentum.*
2. *Tutiùs est Cameræ Imperiali appellationum instrumenta offerre in pergameno, quàm papyracea.*
3. *Quæstor potest pecuniam provinciæ alicujus publicam mutuò dare, attamen cum micâ Salis.*
4. *Mulier ventris doloribus impulsa, latrinam accessit, & partum in cloacam effudit, prætendens, gravidam esse se nescivisse, quâ pœnâ puniri debeat?*
5. *Cuinam competit Magistratui jurisdictio, in cujus territorio delictum inceptum, vel in cujus consummatum?*
6. *An ignoscendum sit viro bono, qui vocatus adjunxit se improbis Consiliariis, quos sciat se à proposito avertere non posse?*
7. *Si quis grassatorem semel egerit in viâ publicâ, & rem minimam armatâ manu abstulerit, an gladii pœnâ adficiendus?*

Qui-

Quæst. I.

QUIDAM justo tempore à sententiâ coram Notario & testibus, insertis gravaminibus, in scriptis appellat, Iudex Chartularius non statim conficit desuper instrumentum, nec ipso momento interpositæ appellationis hoc ab appellante efflagitatur; solo documento interpositæ appellationis contentus. Posteà, præterlapsis aliquot mensibus, interpositam appellationem introducere, & obtinere cupit intra semestre tempus in Camerâ Imperiali citationem, compulsoriales, & inhibitionem, & ad hosce processus obtinendos, instrumentum sibi maximè necessarium esse, ut reverà est, autumat. Scribit Notario, & petit ab hoc illud: Sed ille, peregrè profectus, honestæ & æquissimæ petitioni satisfacere nequit: intereà ne illud Poëtæ:

———*Serò medicina paratur*;

verum evadat, & cùm appellanti paucæ septimanæ supersint ad introductionem appellationis: quid consulendum, ut ita interemptæ ferè appellationi spiritus vitæ insufflari possit, ne illa videatur deserta, *ut in terminis instantiæ loquitur Robert. Marant. in speculo aureo, part. 5. num. 32.* Respondi absque truffis, quæ ornatus causâ apponi solent: Si quis coram Notario appellaverit, instrumentum etiam appellationis intra semestre tempus debet judici superiori præsentare, si à Notario haberi potest: Si verò illud haberi nequit, tunc sufficit, si verbo tantùm vel literis superiori indicet, se appellâsse, modò intra hoc tempus illud etiam fiat, & in termino præfigendo per superiorem, realiter producat instrumentum: & ita in terminis terminantibus auream, & albo lapillo notandam decisionem nobis reliquit vir verè nobilis, & pius, *Dn. Ioachimus Mynsingerus cent. 1. observ. 83.* ubi ita aliquoties suo tempore in Camerâ observatum, & adhûc servari testatur. Hanc decisionem in Academiis olim legi aliquoties, sed ingenuè fateor, me eam tunc temporis non rectè intellexisse, sed aurea (ut olim dicebatur, nunc incipit vilescere) praxis me

docuit illam. Posteà tamen, antequàm fatale introducendæ appellationis præterlaberetur, Notarius in patriam reversus, confectum à se instrumentum exhibuit, sed tres septimanæ adhûc supererant tantùm; intra quas impossibile erat processus impetrare, eosdemque impetratos reproducere; Quare per tradita *à Ioach. Mynſ. cent. 3. obſ. 54.* transmissum Cameræ Imperiali instrumentum, & petita fuit ante lapsum fatale ex prægnantibus causis prorogatio, quæ quoque obtenta. Scripsi 8. Octobris, 1628.

Quæst. II. An in Camerâ Imperiali instrumenta appellationum papyro comprehensa, recipiantur, an rejiciantur? *Iacobus Bornitius, vir doctiſsimus, lib. 1. de confect. inſtrum. cap. 11. pag. 34.* scribit, in Camerâ non tàm accuratè hodiè servari: an instrumenta in papyro, vel chartâ pecorinâ confecta sint? allegans ad hoc *Hadr. Gylm. deciſ. 43. fol. 470. num. 14. & 15. lib. 2. rer. judicat. Cam. Imper. Arnold. de Reyg. ad obſerv. Mynſing. obſerv. 80. libr. 1.* Prudenter verò Maximilianus Primus Imperator, in ordinatione Notariorum sancit, ut Notarii non papyro, sed pergameno instrumenta conficiant. Quam constitutionem nondùm correctam video, adeò, ut, si contrafiat, processus petiti in Camerâ denegentur, *Rutger. Ruland. lib. 5. de commiſſ. cap. 7. d.* Latiùs & copiosiùs hâc de re ego *diſcurſ. Academ. 2. concluſ. 24. & diſc. Academ. 3. concluſ. 40.* Scripsi eodem die Octobris, ut suprà.

Quæ. III. An Quæstor, Præfectusq; ærarii (cujus munus expressit *M. Cato Vticenſis*, de quo vide *Plutarchum in vitâ; & Chriſtoph. Beſold. in politicis, lib. 2. cap. 4. §. 6. num. 33.* Conferatur *doctiſsimus Hermannus Latherus in tractatu nomicopolitico, de cenſu, lib. 1. cap. 15. num. 4. cum ſeqq.*) possit pecuniam provinciæ alicujus publicam mutuo dare? Videtur hoc negandum, *per l. 2. C. de his, quæ ex publ. ration. libr. 10. & Nov. 128. cap. 16.* Contra verò affirmativam sequuntur *Weſenb. conſil. 53. Pruckm. conſil. 30. numer. 53. 54. 117. & ſeqq. Clariſsimus vir, amicus meus ſingularis, Dn. Anton. Neſen. decad. 1. miſc. contr. quæſt. 9. per l. ult. Cod. quo ord. quis conv. & l. ult. §. 9. ff. de adm. rer. ad civit. pertin. l. 2. C. de debit. civit. lib. 11.* Si modò hoc fiat non in privatum, sed publi-

cum

cum fœnus, periculo tamen mutuantis, & aliàs minimè in præjudicium creditorum; aliàs latet anguis in herbâ. Scripsi 14. Novembris, 1628.

Quæst. IV. Quâ pœnâ afficienda mulier, quæ, ventris doloribus impulsa, latrinam accesserat, & partum in cloacam effuderat, asserens, nescivisse, se fuisse prægnantem? Respondi per tradita ab *Osasch. decis. Pedem. decis. 60.* qui talem mulierem, attentâ tamen qualitate delicti & mulieris, publicè esse fustigandam, & in perpetuum exilium dandam, & *Hippol. de Marsil. in suâ practicâ §. postquam num. 23. & num. 24.* dicit, eam mulierem habere contra se vehementes præsumptiones juris & facti. Et postquam hæc scripsi, invenio IC. non ultimi commatis, *Dn. Matth. Steph. in constitution. public. judic. artic. 181. p. 235.* huic meæ sententiæ, & quidem iisdem verbis adstipulari. 5. Februarii 1627.

Quæst. V. Dubitatur: quid juris sit, si delictum in aliquo territorio sit ceptum, in altero consummatum? Respondi per ea, quæ tradit *Dn. Besold. 1. polit. 12. p. (mihi) 517.* Et utroque in loco aliquem puniri posse putarem, si scilicet delictum divisibile sit; Sin verò delictum indivisibile sit, tunc dicerem, utrobique eum puniri posse. Nam utriusque jurisdictionem violavit; sed præventioni locum esse, ne quis propter unum delictum, duabus puniatur vicibus. Scripsi 8. Octobr. 1627.

Quæst. VI. Non inelegans theorema civile: An ignoscendum sit viro bono, qui vocatus adjunxit se improbis Consiliariis, quos sciat se à proposito avertere non posse? Affirmativè respondi per adducta à *Iodoc. Vanderheid ad Lysiæ orationem 19. fol. m. 323. & ad orat. 25. num. 4 fol. 407.* quæ apponere placet. Bonus ille, *ait*, pravo homini aditum præcludet. Bonus ille nil mali molietur, quod improbus fuisset facturus, si boni viri locum inter pravos occupasset. Bonus ille, si non pravis palam adversari, saltem quædam dubitando proponere potest. Occasione item oblatâ, bonis opem ferre, & conatibus malorum obsistere ipsi licebit. Addantur *Dn. Besold. 2. polit. 9. p. 875. & cap. 3. conclus. 48.*

clus. 48. p. 657. Dn. Ios. Nold. in Trebatio, sive tract. de officio, iure, dignitate & privilegiis consiliarii, p. (mihi) 28. 29.

Qu. VII. Si quis grassatorem (qui differt à latrone, ut tradit *Matth. Steph. ad constitutionem criminalem artic. 126.*) semel egerit in viâ publicâ, & rem minimam armatâ manu abstulerit, an gladii pœnâ afficiendus? Videtur dicendum, quod sic: Quia constitutio criminalis Caroli V. hoc non determinat, sed generaliter, & indistinctè loquitur, & hoc delictum à furto separatum est, in quo, si quid specialiùs sancitum est, terminos suos egredi non debet. Ac moribus Gallorum, teste *Bodino 6. de republ. c. ultim.* qui viatori tantulum pecuniæ extra urbes in viâ regiâ extorquet, capitali supplicio afficitur, ut & Mediolanensium propter aureum nummum, referente *Dn. Bernh. Zieritz. viro doctissimo in aureis notis ad d. constit.* Et retulit aliquando Dominus Ionas Riesen Ictus, olim Collega meus honorandus, ac amandus, das einem / daß er auff freyer Strassen vi armatâ einen Wattsack abgenommen / capitis pœnâ dictirt worden / & quidem ita pronunciasse ICC. Marpurgenses. Vide omninò *Ludov. Gilh. in arbor. judic. crim. 2. tit. 16. de latroc. per tot.* ubi medius fidiùs non vulgaria tradit. Sed quid dicendum, si nobilis grassatorem egerit? Nam secundum *Terentium in Adelph. act. 5. scen. 3.*

Duo cum faciunt idem, non est idem.
Hoc licet impunè facere huic, illi non licet.
Non quod dissimilis res sit, sed is, qui facit.

Et quanquam quidam putant, nobilem mitius puniendum esse. Videatur *Henn. Kirchn. orat. 1. & 2.* attamen quibusdam duplicatâ pœnâ nobilis dignus videtur: tum quod deliquit: tum quod delicto suo genus & nobilitatem fœdavit. *Chr. Besold. 2. polit. cap. 2. p. (mihi) 607.* Nam, ut novus homo Arpinas fatetur, quanquam nobilitati omnes boni semper favent; *Cicer. in orat. 4. pro P. Sextio*, attamen viarum grassatori, etiam nobili, pœna ordinaria imponenda, nec illa minuenda est, ut scripsêre *Covar. lib. 2. var. resol. cap. 9. n. 4. Farin. lib. 3. pract. crimin. qu. 98. num. 117.* eleganter *Ios. Nold. de stat. nobil. cap. 15. numer. 108. seqq.* Cum latrones aliquot suspendio addicti essent

in

in Daniâ, & unus ex eis vitæ suæ consulere cupiens, proclamaret, se consanguineum Regis esse, Regiâ Danorum stirpe oriundum, tum Rex Canutus: turpe est consanguineum nostrum vulgarium morte affici, decet nos ei impendere claritatem, & jussit in nauticâ pinu solemne ei suspendium exhibere. *Abb. Stadens. in histor. sub Anno 1135.* Nihilominus in facti specie, *arg. l. capitalium §. grassatores. ibi: utiq; si sæpius. ff. de pœnis,* propter rem non adeò magnam, deportationem à Facultate juridicâ Witebergensi An. 1616. dictatam fuisse, testis est *Zieritz. d. loc.* Licet illa rapina facta fuisset, etiam vi armatâ, & in viâ regiâ; Et ita à Senatu Sabaudiæ decisum esse, testatur, ad pœnam tamen triremium, *Anton. Fab. in Cod. tit. de pœn. libr. 9. defin. 7.* auff die Galeen. Quæ pœna successit in locum antiquæ deportationis, *Wes. in ff. ad L. Cornel. de sicar. num. 17. & ad tit. de quæst. num. 5.* sive damnationis in metallum, *Camill. Borell. de comprom. §. 1. gloss. 3. num. 322. Cavalcan. decis. 21. num. 3. lib. 5.* & in mari mediterraneo, utpote in regno Siciliæ, aliisque locis Italiæ nimis recepta est. *Hortens. in Cavalcan. de brach. reg. part. 4. num. 28.* quem allegat *Ios. Nold. in synopt. tract. de statu nobilium civili c. 15. num. 102. cum seqq.* Et me referente ex causâ 15. Februarii Anno 1627. quidam incarceratus grassator im Ambt Schlüsselburg/ in perpetuum relegatus fuit. Verùm veterum Germanorum in delicto hoc coercendo, rigorem animadvertere est apud *Krantz. in Saxon. lib. 10. cap. 30.* ubi memorabile exemplum Henrici Ducis Luneburgensis extat: & mihi, si Deus vitam concesserit & valetudinem constantem, pluribus de hoc nefando delicto (videatur tamen *Rodolph. Boterens in magno Franciæ Consilio Advocatus, in historiopolitographiâ. lib. 15. comm. de Anno 1608. p. (mihi) 256. Dn. Herm. Gœhausen in decisione aliquot casuum in facto contingentium: An pro una grassatione, in quâ non intervenit vulnus aut occisio, quis debeat mori?* quod scriptum vidi in Catalogo librorũ, attamen non legi) agam *in commentariolo meo, ne dicam absoluto, sed intra annum, ni fallor, absolvendo, ad Constitutionem criminalem Maximi Caroli V. Imperatoris,* qui jure meritus elogium

Carole, mortales dubitant, homo sisne, Deusve?
Sunt tua sceptra hominis, sed tua facta Dei.

Videatur *Hier. Elverus in deliciis apodemicis, & epistol. Ethico-politicarum appendice. epist. 3. p. 425.* Tandem in portum venio, & huic opusculo, vel libello Consiliorum (quæ numero quamvis paucissima, attamen pondere rerum & quæstionum sat preciosissima, & profectò non amo eos, qui plaustra commentariorum nobis malunt obtrudere, quàm folium sapientiæ communicare. Ratione carent, quicunque saccum fœni & nugarum pusillæ arculæ, gemmis refertæ præferendum esse censent, *Dn. Eberh. à Weih. sub nomine Typographi in præfatione ad Lectorem præmissâ aulico politico.* Et Dominus Ioannes Köppen, Senior, tria consilia conscripsit, quæ ut posthuma, edidit filius Iunior Ioannes Köppen, paternæ virtutis, & eruditionis germanus hęres, & pręmisit ea tribus Enucleationum Decadibus, profectò non contemnendis, sed eruditè conscriptis. Ludovicus Zuntus pro uxore scripsit consilium, illudq; edidit, & elegans est. Ovare, licet cum ICC. non sim comparandus, & ego non erubesco in lucem quinque Responsa juris edere.

Martialis rectè cicinit:

Sæpius in libro memoratur Persius uno,
Quam levis in totâ Marsus Amozonide.)

Coronidem impono.

Feci, quæ potui, potui, quæ Christe dedisti,
Improba fac meliùs, si potes, invidia.

Si tetigi scopum, benè se res habet; sin aberravi, venia mihi debetur. Commune enim humanitatis vitium est, errare, sed errores hominum excusare prudentiæ; tegere probitatis speciem habet, & omnibus bonis in rebus conatus in laude est, effectus in casu. Hunc meum, qualemqualem, laborem tuo subacto & limato, Lector docte & sincere, submitto judicio, qui si tibi arriserit, maximum suæ spei fructum retulit. Satis enim magnum theatrum doctus docto, prudens prudenti est. Tu verò si meas Consultationes quinque, comprehendentes viginti octo difficilimas quæstiones, quas requisitus & rogatus,

magnâ

magnâ adhibitâ diligentiâ, ut decet, decidi, atro calculo damnaris, adhibitis rationibus sufficientibus, eas exemplo Metrodis Maronitę, Cratetis Thebani auditoris, comburam, & dicam, esse somnorum imaginacula.

Absolvi, Deo annuente & favente, Hannoverae 30. Novembris Anno 1628.

INDEX RERUM omnium, praesentibus Consiliis comprehensarum, ordine collectus, ut primus numerus ipsum Consilium, alter numerum Marginalem denotet.

A.

Adulte-

B.

C.

D.

E.

F.

G.

H.

Ho-

M.

Mulier

N.

O.

P.

Q.

R.

S.

T.

V.

F I N I S.